

1577

**ARCHIV FÜR RECHTS-
UND
SOZIALPHILOSOPHIE**

Band 1
1907/08



Archiv für Rechts- und Wirtschaftsphilosophie

mit besonderer Berücksichtigung
der Gesetzgebungsfragen

Herausgegeben von

Dr. iur. Josef Kohler

o. ö. Professor an der Universität Berlin, Geh. Justizrat, Auswärtigem Mitgliede des Königl. Instituts voor de Taal-Land-en Volkenkunde van Nederlandsch Indië, Korrespondierendem Delegierten der Société Académique Indo-Chinoise zu Paris, Korrespondierendem Mitglied der Société de Législation comparée in Paris und der Genootschap van kunsten en wetenschappen in Batavia, Korrespondierendes Mitglied der Akademie der Wissenschaften des Institutes von Bologna, Ehrenmitglied des Instituto di Storia del Diritto Romano an der Universität Catania, Ehrenmitglied der griechischen philologischen Gesellschaft in Konstantinopel, Mitglied der Gesellschaft für Rheinische Geschichtskunde in Köln, LL.D. der Universität Chicago, Auswärtiges Mitglied der Utrechter Genossenschaften für Künste und Wissenschaft

und

Dr. iur. Fritz Berolzheimer

BERLIN

Band I
1907/1908

VERLAGSBUCHHANDLUNG DR. WALTHER ROTHSCHILD
BERLIN UND LEIPZIG.

Reprinted with the permission of the
Internationale Vereinigung für Rechts- und Sozialphilosophie

JOHNSON REPRINT CORPORATION
11 Fifth Avenue, New York, N. Y. 10003

JOHNSON REPRINT COMPANY LTD.
Berkeley Square House, London, W. 1

Alle Rechte, insbesondere das Recht der Veranstaltung von Sonderausgaben,
sowie das Recht der Übersetzung vorbehalten.

Reprinted from a copy in the collections of
The New York Public Library
Astor, Lenox and Tilden Foundations

This journal was formerly entitled ARCHIV FÜR RECHTS-
UND WIRTSCHAFTSPHILOSOPHIE. The title was changed to
ARCHIV FÜR RECHTS- UND SOZIALPHILOSOPHIE with the
publication of Volume 27.

First reprinting, 1968, Johnson Reprint Corporation
Printed in the United States of America

Inhaltsverzeichnis des ersten Bandes:

I. Rechtsphilosophie.

Seite

1. Wesen und Ziele der Rechtsphilosophie von Geh. Justizrat Dr. **Kohler**, o. Prof. d. R. an der Universität *Berlin* 3
2. Zur Psychologie des Rechtsgefühls von Dr. **L. Kühlenbeck**, o. Prof. d. R. an der Universität *Lausanne* 16
3. Die Grundlagen des Rechts und die rechtsphilosophischen Systeme von Dr. **G. D'Aguzzo**, o. Prof. d. R. an der Universität *Parma* 25
4. Was sind geistige Realitäten? von Sr. Exz. Geheimrat I. Kl. Dr. **E. J. Bekker**, o. Prof. d. R. in *Heidelberg* 185
5. Rechtsphilosophie und Rechtsvergleichung von Geh. Justizrat Dr. **Josef Kohler**, o. Prof. d. R. an der Universität *Berlin* 192
6. Gesetzgebung und Rechtsprechung von Dr. **Georg Kleinfeiler**, o. Prof. d. R. an der Universität *Kiel* 199
7. Politik als Wissenschaft, ihr Wesen und ihre Grenzen von Dr. jur. **Fritz Berolzheimer** in *München* 210
8. Von der Philosophie zur Rechtsmethodik. Gnaeus Flavius und freie Rechtsfindung von Assessor Dr. **ten Hompel** in *Münster* (Westf.) 218
9. Neuhegelianismus von Geh. Justizrat Dr. **Josef Kohler**, o. Prof. d. R. an der Universität *Berlin* 227
10. Nietzsche und die Rechtsphilosophie von Geh. Justizrat Dr. **Josef Kohler**, o. Prof. d. R. an der Universität *Berlin* 355
11. La situation internationale actuelle du Pape et l'idée d'un „droit entre pouvoirs“ (jus inter potestates) I. II. von Dr. **Baron M. de Taube**, o. Prof. d. R. an der Universität *St. Petersburg* 360
12. Über den gesetzgeberischen Grund der zeitlichen Begrenzung des Urheberrechtes I. von Dr. **Luigi Ferrara**, o. Prof. d. R. an der Universität *Neapel* 368
13. Wesen und Aufgabe der Kriminalanthropologie von Dr. **Hans Gross**, o. Prof. d. R. an der Universität *Graz* 377
14. Zum Dogma von der „Juristischen Person“ von Dr. jur. **G. A. E. Bogeng**, *Berlin* 387
15. Das Naturrecht in der Rechtswissenschaft von Geh. Justizrat Dr. **Josef Kohler**, o. Prof. d. R. an der Universität *Berlin* 503
16. La situation internationale actuelle du Pape et l'idée d'un „droit entre pouvoirs“ (jus inter potestates) III. (Schluss) von Dr. **Baron M. de Taube**, o. Prof. d. R. an der Universität *St. Petersburg* 510

17. Über den gesetzgeberischen Grund der zeitlichen Begrenzung des Urheberrechtes II. (Schluss) von Dr. **Lulgi Ferrara**, o. Prof. d. R. an der Universität *Neapel* 519
18. Der Streit der Strafrechtsschulen und die Praxis von k. k. Hofrat **Alfred Amschl**, Oberstaatsanwalt in *Graz* 535

Siehe ferner Literaturberichte, Schriftenschau und Besprechungen in Rubrik VI (Literatur).

II. Wirtschaftsphilosophie.

1. Sinn und Wert einer Wirtschaftsphilosophie von Prof. Dr. **Ferd. Toennles** in *Eutin* 36
2. Das Verhältnis der nationalökonomischen Theorien zu den philosophischen Systemen im antiken Griechenland I. von **Wlad. Zalešktj**, o. Prof. an der Universität *Kasan* 395
3. Das Verhältnis der nationalökonomischen Theorien zu den philosophischen Systemen im antiken Griechenland II. von **Wlad. Zalešktj**, o. Prof. an der Universität *Kasan* 545

Siehe ferner Literaturberichte, Schriftenschau und Besprechungen in Rubrik VI (Literatur).

III. Sozialphilosophie.

1. Die Träger der Autorität von Dr. **Ludwig Stein**, o. Prof. d. Philos. an der Universität *Bern* 44
2. Der Staat und die sozialen Gruppen von Dr. **L. Gumplowicz**, o. Prof. d. R. an der Universität *Graz* 57
3. Arbeitsfragen von Dr. **Karl Hilty**, o. Prof. d. R. an der Universität *Bern* 65
4. Ethik und Psychologie im deutschen Sozialrecht von Dr. **F. Stier-Somlo**, a. o. Prof. d. R. in *Bonn* 232
5. Ratzenhofers Soziologie von Dr. **L. Gumplowicz**, o. Prof. d. R. an der Universität *Graz* 405, 556

Siehe ferner Schriftenschau und Besprechungen in Rubrik VI (Literatur).

IV. Gesetzgebungsfragen.

1. Das Ende der Bergbaufreiheit in Preussen von Geh. und Ober-Berg-Rat a. D. Dr. **A. Arndt**, o. Prof. d. R. an der Universität *Königsberg* 75
2. Ein Deutsches Scheckgesetz zur Minderung der Goldknappheit von Dr. **R. Frhr. v. Canstein**, o. Prof. d. R. an der Universität *Graz* 79
3. Fehler der Deutschen Finanz- und Bankgesetzgebung. Ein neuer Vorschlag zur Beseitigung der Geldklemme von Dr. **J. Mingrio**, *Berlin* 93
4. Gesetzgebungs- und Verwaltungsaufgaben auf kolonialem Gebiet von Geh. Legationsrat z. D. **B. v. König**, *Berlin* 108

5. Die Bedeutung der bevorstehenden Reform des englischen Patentrechts für die deutsche Industrie von Rechtsanwalt Dr. C. H. P. Inhulsen , <i>London</i>	122
6. Börsengesetzreform von Dr. Friedr. Schär , o. Prof. an der Handelshochschule <i>Berlin</i>	248
7. Die Vereinheitlichung des Wechselrechts von Dr. Felix Meyer , Kammergerichtsrat in <i>Berlin</i>	257
8. Elsass-Lothringen'sche Verwaltungsreform von Dr. Hermann Rehm , o. Prof. d. R. an der Universität <i>Strassburg</i>	261
9. Ein Theatergesetzentwurf in Österreich von Dr. L. Grabscheld , k. k. Hofrat des Obersten Gerichts- und Kassationshofes in <i>Wien</i> . .	264
10. Zur Reform des amtsgerichtlichen Verfahrens von Justizrat Dr. Korn in <i>Berlin</i>	269
11. Die Reform des Prozessverfahrens von Rechtsanwalt Dr. Dispeker in <i>München</i>	276
12. Zur Polenfrage in Preussen-Deutschland von W. von Massow , <i>Berlin</i> .	285
13. Zum Tarifvertragsproblem, I. von Rechtsanwalt Dr. H. Sinzheimer in <i>Frankfurt a. M.</i>	294
14. Der Erfindereid von Patentanwalt Dr. G. Rauter , <i>Charlottenburg</i> .	411
15. Zur Reform des Reichs- und Staatsangehörigkeitsgesetzes von Dr. W. Cahn , Geh. Legationsrat z. D., <i>Berlin</i>	423
16. Reform des Beleidigungsrechts von Geh. Justizrat Dr. Josef Kohler , o. Prof. d. R. an der Universität <i>Berlin</i>	431
17. Die Vorfragen zur Deutschen Strafrechtsreform I. von Dr. jur. Fritz Berolzheimer , <i>München</i>	437
18. Moderne amerikanische Kriminalpolitik in deutscher Beleuchtung I. von Dr. Alfred Frhr. v. Overbeck , Prof. d. R. an der Universität <i>Freiburg</i> (Schweiz)	450
19. Ein Deutsches Reichsalkoholmonopol von Ludwig Wassermann , Diplom-Staatswirt, <i>München</i>	458
20. Zum Tarifvertragsproblem II. von Rechtsanwalt Dr. S. Rundstein , <i>Warschau</i>	462, 625
21. Das Weltscheckrecht und die internationale Konferenz in Budapest von Dr. Georg Cohn , o. Prof. an der Universität <i>Zürich</i>	565
22. Einfluss des französischen Enregistrementsystems auf die wirtschaftliche Entwicklung von Advokat Ernest Eisenmann , <i>Paris</i>	576
23. Gerichtliche Verbrecher-Aufprobstellen-Systeme in Europa, Amerika und Australien I. von Dr. P. Pustoroslew , o. Prof. des Strafrechts an der Universität <i>Jurjew</i> (Dorpat)	599
24. Die Vorfragen zur Deutschen Strafrechtsreform II. von Dr. jur. Fritz Berolzheimer , <i>Berlin</i>	607
25. Moderne amerikanische Kriminalpolitik in deutscher Beleuchtung II. von Dr. Alfred Frhr. v. Overbeck , Prof. d. R. an der Universität <i>Freiburg</i> (Schweiz)	618

Siehe ferner Schriftenschau und Besprechungen in Rubrik VI (Literatur).

V. Zur Psychologie des Rechts der Kultur- und der Naturvölker.

1. Seelenleben und Recht von Geh. Justizrat Dr. **Josef Kohler**, o. Prof. der R. an der Universität *Berlin* 303, 468, 563
2. Aus der japanischen Rechtsvergleichung von Dr. jur. **Fritz Berolzheim** in *München* 313

VI. Literatur.

A. Abhandlungen:

1. Die Deutsche Rechtsphilosophie im zwanzigsten Jahrhundert (1900 bis 1906) von Dr. jur. **Fritz Berolzheim**, *München* 130
2. Aus der holländischen Rechtsphilosophie von Rechtsanwalt Dr. **S. Rundstein**, *Warschau* 148
3. Thesen zur Untersuchung von Dr. **A. N. Miklaševskij**, o. Prof. der Staatswiss. an der Universität *Dorpat*: „Der Austausch und die ökonomische Politik“. *Dorpat* 1904 153
4. Die neuere ungarische Rechts- und Wirtschaftsphilosophie von **Felix Somló**, o. Prof. d. Rechtsphilosophie an der Universität *Kolozsvár* (Klausenburg) 315
5. Nietzsche-Literatur in der italienischen Rechtsphilosophie von Dr. **Th. Sternberg**, Privatdozent an der Universität *Lausanne* 471

- B. Schriftenschau** 158, 324, 472, 632

C. Besprechungen:

I. Rechtsphilosophie, Rechtsmethodik, Allgemeine Rechtslehre:

1. *Brown*, The Austinian Theory of Law, bespr. von Dr. L. Oppenheim, o. Prof. d. R. an der Universität London 167
2. *v. Hippel*, R., Strafrechtsform und Strafzwecke, bespr. von Fritz Berolzheim, München 168
3. *Kohler*, J., Moderne Rechtsprobleme, bespr. von Fritz Berolzheim, München 168
4. *Manigk*, Willenserklärung und Willensgeschäft, bespr. von Assessor Dr. L. Brütt, Berlin 170
5. *Bozi*, Die Weltanschauung der Jurisprudenz, bespr. von J. Kohler, Berlin 331
6. *Brütt*, Die Kunst der Rechtsanwendung, bespr. von J. Kohler, Berlin 332
7. *D'Aguanno*, Gian Domenico Romagnosi, bespr. von Priv.-Doz. Dr. Th. Sternberg, Lausanne 335
8. *Fulci*, La filosofia scientifica del diritto, bespr. von J. Kohler, Berlin 337
9. *Giner und Calderon*, Zur Vorschule d. Rechts, bespr. von F. Berolzheim, München 340
10. *Sternberg*, J. H. von Kirchmann und seine Kritik der Rechtswissenschaft, bespr. von Priv.-Doz. Dr. H. Reichel, Leipzig 340
11. *Dohna, Graf zu*, Willensfreiheit und Verantwortlichkeit, bespr. von Dr. Graf Gleispach, o. Prof. d. R. an der deutschen Universität Prag 484

12. <i>Egger</i> , Ibsen und das moderne Privatrecht, bespr. von Fritz Berolz- heimer	485
13. <i>Philosophische Bibliothek</i> Bd. 114. <i>Hegel</i> , Phänomenologie des Geistes, bespr. von Fritz Berolzheimer	485
14. <i>Philosophische Bibliothek</i> Bd. 42. <i>Kant</i> , Metaphysik der Sitten, bespr. von Fritz Berolzheimer	486
15. <i>Salmond</i> , Jurisprudence or the theory of law, bespr. von Priv.-Doz. Dr. Th. Sternberg, Lausanne	486
16. <i>Schellings Werke</i> , Neuauflage, bespr. von Geh. Justizrat Josef Kohler, Berlin	487
17. <i>Scholten</i> , De waarde van het Romeinsche Recht, bespr. von Assessor Dr. L. Brütt, Berlin	489
18. <i>Poche</i> , Die Stellung des Kindes gegenüber den Eltern vom Standpunkte des Naturrechtes, bespr. von Privatdozent Dr. Th. Sternberg, Lausanne	640
19. <i>Schmölder</i> , Die Billigkeit als Grundlage des bürgerl. Rechts, bespr. von Geh. Justizrat Dr. Th. Wolff, Kammergerichtsrat, Berlin	640

II. Staatsphilosophie, Allgemeine Staatslehre.

1. <i>Mérignhac</i> , Traité de droit public international, I et II, bespr. von Dr. F. Meili, o. Prof. d. R. an der Universität Zürich	173
2. <i>Niemeyer</i> , Internationales Recht und nationales Interesse, bespr. von Dr. F. Meili, o. Prof. d. R. an der Universität Zürich	177
3. <i>Ramus, P.</i> , William Godwin, der Theoretiker des kommunistischen Anarchismus, bespr. von Fritz Berolzheimer, München	177
4. <i>Schmidt, Bruno</i> , Über die völkerrechtliche clausula rebus sic stantibus sowie einige verwandte Völkerrechtsnormen, bespr. von Esbach, Breslau	178
5. <i>Wilson</i> , Der Staat, bespr. von V. N. Alexandrenko, o. Prof. d. R. an der Universität Warschau	179
6. <i>Fustel de Coulanges</i> , Der antike Staat, bespr. von J. Kohler, Berlin . .	339
7. <i>Gumplowicz, L.</i> , Allgemeines Staatsrecht, 3. Aufl., bespr. von Dr. Joh. Žmavc, Prag	491
8. <i>Rehm</i> , Allgemeine Staatslehre, 1. Bd., bespr. von Priv.-Doz. Dr. Th. Sternberg, Lausanne	492
9. <i>Baruch de Spinoza</i> , Theologisch-politischer Traktat, bespr. von Privat- dozent Dr. Th. Sternberg, Lausanne	492

III. Wirtschaftsphilosophie.

1. <i>Worms, Émile</i> , La Méthode d'enseignement en économie, bespr. von Curt Beelitz, Gießen	493
2. <i>Biermann, W., Ed.</i> , Die Weltanschauung des Marxismus, bespr. von Privatdozent Dr. Rudolf Kaula, Stuttgart	642

IV. Sozialphilosophie.

1. <i>Toennies, Ferd.</i> , Das Wesen der Soziologie, bespr. von Rechtsanwalt Dr. Netter, Berlin	179
---	-----

2. <i>Worms, René</i> , Philosophie des sciences sociales, III., bespr. von Dr. R. Wassermann, München	343
3. <i>Toennies</i> , Die Entwicklung der sozialen Frage, bespr. von Dr. R. Wassermann, München	494
4. <i>Weissfeld</i> , Kants Gesellschaftslehre (Berner Studien, Bd. 52) bespr. von Rechtsanwalt Dr. Herr, Hamm	494
5. <i>Blache</i> , Noël, Le Socialisme. Méthode et Chimère, bespr. von Curt Beelitz, Garden	643

V. Gesetzgebungsfragen.

a. Zivilrecht und -Prozess.

1. <i>Fuchs</i> , Schreibjustiz und Richterkönigtum, bespr. von C. Beelitz, Amtsrichter a. D. in Garden	180
2. <i>Stein, Friedr.</i> , Zur Justizreform, bespr. von Rechtsanwalt Dr. Herr, Hamm	345
3. <i>Wahrmund, Ludw.</i> , Die Eherechtsreform in Österreich, bespr. von Staatsanwalt Dr. Engelmann, München	345
4. <i>Bogeng, G. A. E.</i> , Erwerbsbeschränkungen juristischer Personen, bespr. von Dr. P. Oertmann, ord. Prof. d. R., Erlangen	495
5. <i>Eisenmaun</i> , Das Urheberrecht an Tonkunstwerken, mit Einführung von Kohler, bespr. von Rechtsanwalt J. Magnus, Berlin	646
6. <i>Kahn, A.</i> , Die Zwangsvollstreckung in das literarische und artistische Urheberrecht, bespr. von Dr. Gg. Kleinfeller, o. Prof. d. R. an der Universität Kiel	648
7. <i>Koellreuther, Otto</i> , Richter und Master, bespr. von Dr. Gg. Kleinfeller, o. Prof. d. R. an der Universität Kiel	648

b. Handelsrecht.

1. <i>Buff</i> , Der gegenwärtige Stand und die Zukunft des Scheckverkehrs in Deutschland, bespr. von Rechtsanwalt Dr. S. Jacoby, München	181
2. <i>Goldschmidt</i> , Warrantrecht, bespr. von C. Beelitz, Amtsrichter a. D. in Garden	346

c. Verkehrsrecht.

1. <i>Bardas</i> , Verkehr und Verkehrspolitik, Bd. I., bespr. von Dr. E. H. Dietzsch, Berlin	347
2. <i>Meili</i> , Die Kodifikation des Automobilrechts, bespr. von Dr. jur. et phil. C. Koehne, Priv.-Doz. a. d. Techn. Hochschule Berlin	348

d. Staats- und Verwaltungsrecht.

1. <i>Werner, Ad.</i> , Die Verfassungsfrage in Mecklenburg, bespr. von Esbach, Breslau	182
2. <i>Wissenschaft und Bildung</i> , 4. Bd. <i>Stier-Somlo</i> , Politik, bespr. von Dr. jur. Fritz Berolzheimer, München	183
3. <i>Witting</i> , Das Ostmarkenproblem, bespr. von Dr. jur. Fritz Berolzheimer, München	183

4. <i>Baumann</i> , Für freie Universitäten, bespr. von Fritz Berolzheimer, München	350
5. <i>Meili</i> , Moderne Staatsverträge, bespr. von Geh. Justizrat Dr. Otto Fischer, o. Prof. d. R. in Breslau	350
6. <i>Rosegger, L.</i> , Das parlamentarische Interpellationsrecht. (Staats- und Völkerrechtliche Abh. von Jellinek und Gg. Meyer VI, 2), bespr. von Dr. A. Mamelok, Rechtsanwalt in Zürich	495
7. <i>Wenger, L.</i> , Die Stellung des öffentl. römischen Rechts im Universitätsunterrichte, bespr. von Dr. H. Rehm, o. Prof. d. R., Strassburg	498
8. <i>Güttler</i> , Die religiöse Kinder-Erziehung im deutschen Reiche, bespr. von Dr. E. Sehling, o. Prof. d. R., Erlangen	648
9. <i>Heindl</i> , Geschichte, Zweckmässigkeit und rechtliche Grundlage der Theater-Zensur, bespr. von Dr. Arnold Wadler, München	649

e. Strafrecht und -Prozess.

1. <i>Abhandlungen</i> des krim. Seminars Berlin N. F. IV,3 (Lehmann, Zur Reform des Reichsstrafgesetzbuches), bespr. von Fritz Berolzheimer, München	351
2. <i>Forel, A.</i> , Verbrechen und konstitutionelle Seelenabnormitäten, bespr. von Dr. Graf Gleispach, o. Prof. d. R., Prag	498
3. <i>G, Haack</i> , Die Rechtswissenschaft auf dem toten Punkt! bespr. von Dr. oec. publ. Rud. Wassermann, München	650

f. Wirtschaft.

1. <i>Damaschke</i> , Die Bodenreform, bespr. von C. Beelitz, Amtsrichter a. D. in Garden	183
2. <i>P. A. Stolypin's</i> Rede in der Reichsduma am 10. Mai 07, betreffend die Agrarfrage in Russland, bespr. von demselben	184
3. <i>Zur Agrarbewegung</i> in Russland, bespr. von demselben	184
4. <i>Masslow</i> , Agrarfrage in Russland, bespr. von demselben	351
5. <i>Waltershausen</i> , Kapitalsanlage im Ausland, bespr. von demselben	352
6. <i>Gutzeit, Paula</i> , Die Bodenreform, bespr. von demselben	499
7. <i>v. Mangoldt</i> , Die städtische Bodenfrage, bespr. von Dr. E. H. Dietzsch, Berlin	500
8. <i>Biermer</i> , Die deutsche Geldverfassung, bespr. von Dr. E. H. Dietzsch, Berlin	650
9. <i>Sagorsky, Simon</i> , Die Arbeiterfrage in der Südrussischen Landwirtschaft, bespr. von Curt Beelitz, Garden	652

g. Varia.

1. Ges.-Reg. zur Deutschen Juristenzeitung I-X, bespr. von F. Berolzheimer, München	353
2. <i>Hentschel, Varuna</i> , bespr. von Dr. E. Arleth, o. Prof. d. Philosophie, Innsbruck	501

VI. Verschiedenes.

1. *Falckenberg*, Kant und das Jahrhundert, 2. Aufl., bespr. von F. Berolz-
heimer, München 353
2. *Gramzow*, Geschichte der Philosophie, bespr. von Dr. E. Arleth,
o. Prof. d. Philos. in Innsbruck 353
3. *Schanze*, Ausländische Patentrechte, bespr. von Patentanwalt M. Mintz,
Berlin 354
4. *Kinkel*, Geschichte der Philosophie I., bespr. von Dr. E. Arleth,
o. Prof. der Philos. an der Universität Innsbruck 653
5. *Stumpf*, Die Wiedergeburt der Philosophie, bespr. von Dr. E. Arleth,
o. Prof. der Philos. an der Universität Innsbruck 654

Beiheft zu Heft 3: *Denkschrift* betreffend die Gründung eines Internationalen
Verbandes zur Unterstützung der gelehrten Arbeit (16 S.) von Walter
Pollack, Berlin.

Einführung.

Die Aufgaben und die Ziele unseres Archivs sind in dem Titel der Zeitschrift angedeutet. Die Aufgaben sind theils theoretisch-wissenschaftliche, theils praktisch-wissenschaftliche.

Für die Rechts-, wie für die Wirtschaftsphilosophie soll eine internationale Revue, ein Zentralorgan geschaffen werden, an dem es bisher gebricht; — ein Zentralorgan in dem Sinn, dass die rechts- und die wirtschaftsphilosophische Forschung der gesamten Kulturwelt Berücksichtigung findet, durch Aufnahme von Originalabhandlungen, ferner durch Bücherbesprechungen und -anzeigen.

Die Pflege der Rechtsphilosophie hat in den letzten Jahren in den meisten Kulturstaaten einen kräftigen Aufschwung genommen, und vor allem in Deutschland, dem Lande der grossen Philosophen, ist von neuem das Bedürfnis wachgeworden, das Recht, diese wunderbare Erscheinung der Kultur, zugleich mit der Kultur selbst in philosophische Beleuchtung zu setzen und zu zeigen, wie die ganze Rechtsentwicklung nur vom Standpunkt einer grossen Weltanschauung begriffen und das Recht nur als Bildungselement der Völker erfasst werden kann.

Die Erstreckung der Aufgaben des Archivs auch auf die Wirtschaftsphilosophie entspricht dem, heute fast allgemein anerkannten, wesentlichen, auf gegenseitiger Wechselwirkung beruhenden Zusammenhang zwischen Recht und Wirtschaft.

Rechts- und Wirtschaftsphilosophie können sich über weltfremden Doktrinarismus nur dadurch erheben, dass sie in

steter Föhlung mit den Bedürfnissen des Rechts- und Wirtschaftslebens verbleiben. Hieraus erwächst die Erstreckung des **Archivs** auf die Vorbereitung der **Gesetzgebungsfragen**, nicht bloss des Inlandes, sondern möglichst der Kulturländer überhaupt.

Dieser praktische Teil soll gleichfalls durch Originalabhandlungen, wie durch Bücherbesprechungen und -anzeigen gepflegt werden. Auch hierbei ist jede Mitarbeit willkommen, welche wissenschaftliches Neuland erschliesst.

Um die Erfüllung dieser Aufgabe zu ermöglichen, haben wir unser Augenmerk darauf gerichtet, auch eine Reihe hervorragender praktischer Juristen als Mitarbeiter zu gewinnen.

Damit die Zeitschrift ihrer weitverzweigten Aufgabe gerecht werden kann, damit sie in Wahrheit ein **Archiv** sei, müssen sich die Mitarbeiter auf knappe Darlegungen beschränken; weitverzweigte Einzeluntersuchungen gehören in die Fachzeitschriften.

Es ist mithin ein reichhaltiges Arbeitsfeld, das sich die Zeitschrift abgesteckt hat. Zahl und Bedeutung unserer Mitarbeiter rechtfertigen die Erwartung, dass das Archiv seiner Aufgabe gewachsen sein wird.

So gehen wir denn frohen Muts ans Werk, eingedenk der alten Wahrheit: Jedes Recht ist ein lebendes, sich fortbildendes; wer am Lebensprozess des Rechts fördernd mitarbeitet, dem gehört die Zukunft.

Die Herausgeber.

I. Rechtsphilosophie.

Wesen und Ziele der Rechtsphilosophie.

Von Josef Kohler.

Alles glänzt mir neu und neuer,
Mittag schläft auf Raum und Zeit —:
Nur dein Auge — ungeheuer
Blickt mich's an, Unendlichkeit!

(Nietzsche, Die fröhliche Wissenschaft 1895,
S. 359, grosse Ausgabe.)

I. Das Recht kann nur in der Kulturgemeinschaft der Menschheit und zunächst der einzelnen menschlichen Verbände betrachtet werden, es ist etwas soziales und bleibt etwas soziales; es hat die Bedeutung, in einer bindenden Weise die Verhältnisse der Kulturgemeinschaft und die soziale Arbeit der Völker zu regeln: das Recht ist Kulturercheinung und Kulturbedingung. Dass ihm damit von selbst die genügende Gewalt zur Durchführung gegeben ist, bedarf keiner Ausführung, denn die bindende Kraft liegt eben darin, dass die Menschen in einer zwangsläufigen Gemeinschaft leben: wenn sie dies tun, so tun sie es naturgemäss, wie ein jedes soziale Tier, wie die Bienen es tun und die Ameisen; und die Vorstellung, es sei künstlich, wenn in einer menschlichen Organisation sich der einzelne dem Ganzen fügt, während es nicht künstlich sei, wenn Herz und Lungen die Blutzirkulation bedingen, ist von selbst als jeder Menschheitsbeobachtung widersprechend zurückzuweisen. Dass wir die in der sozialen Gruppe waltenden Faktoren nicht zu greifen vermögen, kommt

ebensowenig in Betracht, als dass wir nicht in der Lage sind, die im tierischen Organismus waltenden Kräfte zur sichtbaren Erscheinung zu bringen.

II. Das soziale Wesen verlangt, um gedeihlich zu wirken, ein bestimmtes Recht, und die an das Recht gestellten Anforderungen sind die Rechtspostulate; das Recht ist so zu gestalten, dass es den Kulturaufgaben der Zeit und des Ortes am besten entspricht und ihre Erfüllung am meisten begünstigt, dass es mit anderen Worten die bestimmungsgemässe Entwicklung des sozialen Organismus fördert und unterstützt.¹⁾

Es ist ebenso, wie wenn man von einer gutgehenden Uhr spricht. Das Gutgehen der Uhr ist nicht auf der ganzen Erde gleich, und eine Uhr, die bei uns 12 Uhr zeigt, ginge in New-York um etliche Stunden vor. Wohl aber besteht das Postulat, dass die Uhr (astronomisch) dem jeweiligen Sonnenstande entspricht, und danach kann man allerdings beurteilen, ob im einzelnen Falle die Uhrzeigung zutrifft oder nicht. Wenn man neuerdings derartige Wahrheiten unter der Firma des richtigen Rechts ausgesprochen hat, so ist das an sich zutreffend, aber nichts neues, sondern längst in einfacheren Worten kundgegeben worden, so bereits in dem ersten Satz meiner Schrift: *Recht als Kulturerscheinung* (1885), wo es heisst:

„Das Recht ist dasjenige Vernunftserzeugnis, welches einer jeden Individualität die ihr gebührende Sphäre anweist und es dadurch ermöglicht, dass die Individualitäten in gedeihlichem Einzel- und Wechselverkehr die Zwecke des vernünftigen Daseins erfüllen. Das Recht ist daher wesentlich bedingt durch die Zwecke des Daseins, welchen eine bestimmte Kulturperiode zustrebt: jedes Kulturleben hat sein besonderes Recht, und jedes Recht wieder sein besonderes Kulturleben — ganz ebenso, wie jede Kulturwelt ihre Kunst und ihre Ökonomik hat.“

III. Alles was die Lehre vom richtigen Recht weiter will, ist verkehrt. Es ist verkehrt, aus der sozialen und

¹⁾ Moderne Rechtsprobleme S. 12 f.

zugleich individuelleethischen Natur des Menschen zu schliessen, dass das Recht nicht so gestaltet sein dürfe, dass der einzelne vollständig unterbuttert werde, so dass er nicht mehr sich selbst der nächste sein dürfe. Es ist völlig verkehrt, zu sagen, dass die Sklaverei in Rom dem richtigen Recht widersprochen habe. Das hat sie vielleicht in gewissen Perioden des römischen Reichs, aber nicht durchgängig. Die Sklaverei ist zu gewissen Zeiten der Kultur eine notwendige Einrichtung, ohne welche eine intensive Wirtschaft und eine kräftige Machtentfaltung nicht möglich wäre. Ist aber die Sklaverei im einzelnen Falle ein Erfordernis der sozialen Machtbildung und Werterzeugung, der Werterzeugung nicht nur im materiellen, sondern auch im idealen Sinne, — dann ist sie dasjenige Recht, welches sein soll. Und wenn die Nation nicht anders bestehen kann, als dass der Mann in der Eigenschaft als Soldat oder der Ordensmann in der Eigenschaft als unterwürfiger Mönch völlig einem fremden Willen untertan ist, so ist dies eben Recht, wie es sein soll. Wenn schliesslich das richtige Recht dahin auslaufen müsste, dass der einzelne nicht unterbuttert wird, so wären wir wieder im schönsten Zeitalter der Menschenrechte und damit des ödesten Naturrechts angelangt. Dass heutzutage derartige Postulate — mit Ausnahmen — bestehen, ist begründet; sie aber als Postulate des richtigen Rechts überhaupt darzustellen, ist nichts, als eine grundverfehltte Wiedererweckung des Naturrechts, wie es in Zeiten bestand, denen jedes geschichtliche und ethnologische Denken fehlte.

Ja, erweckt das Naturrecht wieder! erhitzt Euch über die Dienstmagd, der einmal Unrecht geschieht, und macht das Leiden des Schulmeisterleins, dem der Schulrat zusetzt, zu einer Weltaffäre! Eure weltgeschichtliche Tragik ist die Tragik der Kanzleiratsfamilie, der das Brot knapp ist, und die Pfarrerrfamilie der Ottilie Wildermuth ist der Ausgangspunkt Eures philosophischen Denkens! Menschenrechte, Kultus der Einzelperson, weltgeschichtliche Verherrlichung des Stallknechts und das Lied vom braven Mann mit Orgelton und Glockenklang!

Fürwahr, wo es für die Kulturzwecke nötig ist, kann und muss die Rechtsordnung auch ein Opfer der Einzelnen erheischen: kein Opfer ist erhebender als wenn sich ein Curtius in den klaffenden Schlund stürzt, um die Hindernisse menschlicher Werterzeugung zu beseitigen, oder wenn sich Decius Mus den Todesgöttern weihet. Wenn in einer Kulturwelt auch Tausende geknechtet sind, so ist dieses richtig und zutreffend, sobald es die einzige Möglichkeit ist, damit grosse wissenschaftliche oder künstlerische Schöpfungen erstehen . . das wusste schon Plato; wo aber ein freier Staat freier Menschen eine unerhörte Reihe von Ideenschöpfungen hervorbringt und Erfindung auf Erfindung häuft, da ist wiederum der freie Staat das Ideal des Rechts; und wo eine Verbindung von Staaten zum Bundesstaate die Festigung des Ganzen nach aussen mit einer inneren Fülle und Mannigfaltigkeit verbindet, da soll diese Form gehegt und gepflegt werden.

Die Kultur eines jeden Volkes soll eben dahin trachten, möglichst viele unvergängliche Werte zu erzeugen, die im Volke wirken, aber auch nach Untergang des Volkes noch in der Menschheit fortleben können. Das Recht selbst erzeugt solche Wertgüter mittelbar und unmittelbar. Es hilft dazu, indem es die menschliche Gesellschaft in einer Weise ordnet, welche die Schöpfung solcher Werte fördert; es ist aber auch selber ein solcher Wert, denn, einmal errungen, pflanzt es sich auf anderer Völker fort und gibt ihnen die leichtere Möglichkeit zur Erschaffung von Kulturgebilden.

Vor allem aber hat das Recht Ausgleichungen zu schaffen, um die Menschheit in dem Gleichgewicht und in derjenigen Gesundheit zu erhalten, welche nötig ist, um die sittliche Triebkraft des Ganzen zu stärken.

Daher die Rechtfertigung der sühnenden Vergeltung: in ihr ringt sich die sittliche Überzeugung zutage; die Sittlichkeit aber ist eine soziale Triebkraft der Menschheit ersten Ranges.

So lösen sich die letzten Aufgaben des Rechts: nicht Glücklichszwecke, nicht Zwecke des äusseren Erfolges, nicht Zwecke des Individuallebens sind die letzten Aufgaben

des Rechts, sondern eine grossartige Schöpfung von Bildungswerten und ein gesunder kräftiger Völkerkreis, der stets fähig ist, neue und immer neue Werte zu erzeugen.

Solche Werte sind Werte der Erkenntnis, wie Werte der Macht, und zwar der Macht nach der Richtung der Überwindung der Vereinzelungsschranken, sei es der Überwindung durch künstlerische Ideenschöpfung, als des Mittels der Verallgemeinerung menschlicher Ewigkeitsauffassung, sei es der Überwindung durch grossartige Erfindungen, als des Triumphes des menschlichen Willens.

Soll das Recht die Kultur fördern, so soll es eben die Einzelkultur fördern unter ständigem Ausblick auf die Zwecke der Allkultur. Dasjenige Recht wird das bedeutsamste sein, welches durch Förderung der derzeitigen Kultur am meisten dazu beiträgt, die Erzeugung solcher ewigen Kulturerrungenschaften zu unterstützen. Erzeugung ewiger Lebenswerte, das ist die Aufgabe unseres Wirkens!

Dass Förderung der Erkenntnis, Förderung der Kunst, Förderung menschlicher Macht erstrebenswerte Kulturgüter sind, wird niemand bestreiten, wenn auch über die Richtung der Erkenntnis (ob Naturerkennen, Begriffserkennen, Offenbarungserkennen) die Ansichten ebenso auseinander gehen können, wie über die Richtung der Kunst. Wer beides verwechselt, dem brauchen wir nicht zu antworten.

IV. Die Rechtsordnung erlangt ihre Rechtfertigung durch die Rechtfertigung der Kultur, und diese wird gerechtfertigt durch die Weltentwicklung und die Betrachtung der Menschheit als einer evolutionistischen Wesensgattung, deren Bestimmung über die gewöhnliche Naturbestimmung hinausgeht. Der Kern der Menschheitsgeschichte ist, dass das Unendliche mit Hilfe der endlichen Welt sich zu neuen Ergebnissen hinaufringt.

Falsch wäre es, betrachtete man ein derartiges zeitliches Werden als einen Widerspruch mit der Unendlichkeit des Allwesens; denn die Unendlichkeit des Seins schliesst ein endliches Wirken nicht aus, ebensowenig als die Fülle des

ewigen Wertgehaltes eine aus der Zeit stammende Erweiterung und Bereicherung unmöglich macht; denn das unendlich Überzeitliche kann, eben weil es überzeitlich ist, so gestaltet sein, dass ein zeitlicher Prozess in ihm als Element der Ewigkeit enthalten ist, ebenso wie ein einzelner Punkt in der Unendlichkeit der Punkte, die den Kreis bilden.

Man könnte noch empirisch geltendmachen, dass die Entwicklung auch mitunter eine Entwicklung nach unten und damit eine Verschlechterung aufweist; allein dies ist doch stets nur ein zeitweiliges Sinken, ebenso wie bei einem Wege, bei welchem man im augenblicklichen Abstieg sich seine Kräfte sammeln kann, um frisch gestärkt weiter aufwärts zu gelangen. Der Abstieg ist immer nur ein scheinhafter, immer nur ein zeitlicher, kein evolutionistischer; er beruht darauf, dass einmal die Kraftäusserung eines Volkes der Ruhe bedarf, dass ferner die Kulturentwicklung von einem Volke auf das andere übergehen muss, soll die Kultur neben ihrer Grösse auch ihre Mannigfaltigkeit und bewunderungswürdige Fülle bewahren, und dass endlich die verschiedenen Bestandteile der Kultur nicht immer in gleichheitlicher Entwicklung stehen, sondern bald das eine, bald das andere hervortritt und so die Kultur entsprechend „balanziert“ wird.

V. Den Organismus der Menschheit als eine sittliche Einheit in der Art aufgefasst zu haben, dass in ihm ein ständiges Streben und Leben des Ewigen waltet, ist die ungeheuerere Tat Hegels. In seiner Entwicklung tritt die Einheit zwischen dem starren Allsein der Eleaten und dem ständigen Fluss der Jonier zutage; sie ist der höhere Standpunkt, auf dem sich die philosophischen Bestrebungen einer ganzen Welt begegnen; denn auch die indische Philosophie zeigt im Vedânta auf der einen und im Samkyasystem auf der anderen Seite beide Pole des Denkens; dazwischen aber liegt die Hegelsche Entwicklungslehre: alles muss sich wandeln, damit die ewigen Gedanken zutage treten; denn da die Zeit nichts anderes ist als das Ewige in seiner Bewegung, so können die ewigen Gedanken sich in der Zeit

nur in der Gestalt der Bewegung entfalten, und die Bewegung ist eine forttreibende, keine zerstörende; denn als zerstörende würde sie ihrem eigenen Ende zusteuern und nicht nur Einzelheiten vernichten, sondern sich selbst begraben. Fortschritt und Weiterstreben ist nichts zufälliges, sondern etwas notwendiges: eine Zeitbewegung ohne Weiterdringen wäre ein Widerspruch in sich selbst; die Zeit verzehrt ihre eigenen Kinder, aber nicht sich selbst.

Dass aber die Zeitgestaltung nichts anderes ist, als das Ewige in seiner Bewegung, und zwar in seiner stets aufsteigenden Bewegung, das besagt das Wort Entwicklung: Die Entwicklung ist das geschichtliche Übergeschichtliche; das Geschichtliche kraft ihrer zeitlichen Bewegung, das Übergeschichtliche aber kraft der in der zeitlichen Bewegung liegenden Einheit, die im letzten Augenblick nur das entrollt, was im ersten Augenblick schon vorhanden war.

VI. Jetzt erst gewinnt das Recht sein Relief. Dass es Kulturrecht sein muss, dass es den Postulaten der jeweils vorhandenen Kultur entsprechen soll, ist natürlich; allein das gibt ihm noch nicht seine philosophische Bedeutung; seine Bedeutung aber erlangt es als notwendiges Element des Weltprozesses, als eine in der Entwicklung tätige ordnende Kraft, und nicht das ist das Bedeutsame, dass es dem einzelnen Individuum seinen Schutz gibt gegen Unterbutterung und Unterdrückung, sondern das ist das Wesentliche, dass wir das Bewusstsein haben, mit Hilfe des Rechts mitzusteuern im Strom der Geschichte und zu erreichen, was der Menschheit bestimmt ist.

Das Recht ist ein unentbehrliches Element der Entwicklung, es ist die Vernunft des Unendlichen, die sich im geschichtlichen Werden zutage ringt, es hilft dazu, dieses Werden den Zielen des Weltprozesses zuzuführen, bis einst die Menschheit in unendlicher Aufhäufung der Kulturwerte zur Gottähnlichkeit gelangt ist und der Weltprozess im Ewigen aufgeht. — — —

VII. Diese philosophische Rechtsbetrachtung zeitigt zwei Ausläufer:

1) die Rechtspolitik, welche nicht eine Wissenschaft, sondern eine Technik ist und dahin abzielt, jeweils dasjenige zu erspähen, was der gegenwärtigen Kulturordnung am besten entspricht, und welche mit unseren rechtsbildenden Kräften dahin strebt, solches zur Anerkennung und Geltung zu bringen.

2) Ein zweiter Ausläufer aber ist die philosophische Betrachtung der Geschichte des Rechts, welche aus der Erkenntnis der Ordnungen der verschiedenen Zeiten die Wirksamkeit des Rechts innerhalb der Kulturkreise, in denen es eingerahmt war, zu erforschen sucht; welche ermittelt, inwiefern das Recht den Kulturerfordernissen entsprach oder nicht, und inwiefern es sich allmählich den wechselnden Postulaten des Völkewirkens gefügt hat; welche endlich darlegt, wie die verschiedenen geschichtlichen Mächte auch ausserhalb des bewussten menschlichen Wirkens in Tätigkeit waren, um die jeweilige Rechtsbildung und den Umschwung des geltenden Rechts zu vollziehen.

Auf diese Weise wird nicht nur das Recht tiefer erfasst, sondern auch die Geschichte philosophisch beleuchtet und die Universalrechtsgeschichte zur Schwester der Rechtsphilosophie gemacht.

So kommen wir zur Erkenntnis des Ewigen in der Geschichte: wenn auch ein kleiner Ring unser Leben begrenzt, so werden wir den ewigen Göttern zugesellt, weil wir eine Vielheit von Geschlechtern mit unserem geistigen Auge umfassen und eine Vielheit künftiger Generationen in bewusster Weise durch unser Tun beeinflussen.

Anhang.

Über meine Metaphysik habe ich mich, zunächst im Anschluss an den Band „Systematische Philosophie“ in der Kultur der Gegenwart, namentlich im Anschluss an die dortigen Darstellungen von Dilthey, Wundt, Paulsen und Riehl und im Gegensatz zum Materialismus von Ebbinghaus so eingehend geäußert, dass ich das dort gesagte nur zu wiederholen brauche.¹⁾

¹⁾ „Tag“ 14. Juli 1907, Nr. 352.

Die heutige Philosophie steht unter dem Zeichen der Metaphysik. Dass etwas hinter der Welt der Erscheinungen sein müsse, und dass die Vielheit der Erfahrung zu einer Einheit zu verbinden sei, das ist eine Überzeugung, der kein tieferer Denker unserer Tage sich verschliessen kann. Welcher Art der Hintergrund ist, der die Phantasmagorie der Erscheinungen vor unser Auge führt, das ist allerdings noch wesentlich streitig, aber schon heutzutage lässt sich sagen, dass der Neuhegelianismus, die Neubegründung Hegelscher Lehre mit Hilfe unserer langjährigen Erfahrung, den Sieg davontragen und die nächsten Jahrzehnte bestimmen wird: der Neuhegelianismus mit seiner Entwicklungslehre und der grossen Wahrheit, dass, was aus dem Allwesen in das Reich der Erscheinungen dringt, nicht nur einem ständigen Wandel unterworfen ist, sondern eine gesetzmässige Weiterbildung darstellt als Entwicklung aus ursprünglichen Keimen, als eine ständig fortschreitende Gestaltung, allerdings in unendlich mannigfaltigen, nie vorauszusehenden Einzelheiten.

Dabei werden wir freilich das Identitätsdogma der Hegelschen Lehre mit ihrem Panlogismus nicht aufrecht erhalten. Allerdings, wenn unser Denken zu einer Erfassung der Dinge führen soll, so darf zwischen Denken und Sein keine unüberschreitbare Kluft gähnen, sondern unsere ganze gesetzes- und begriffsbildende Tätigkeit muss im Zusammenhang stehen mit dem Walten der Natur. Daraus folgt aber nicht, dass die Beziehung eine Identitätsbeziehung ist, dass Denken gleich ist Sein, Sein gleich Denken, sondern dass beides in einem höheren Stadium sich begegnet, ebenso wie zwei schiefe Ebenen, die in einer Linie zusammentreffen. Diese Gestaltung der Hegelschen Lehre, welche die Fülle des objektiven Daseins nicht in eine Denkschablone einschliesst und nur in den letzten Ausläufern Denken und Sein sich begegnen lässt, sofern einerseits die Prinzipien des Geschehens mit den Prinzipien des Denkens gewisse Berührung haben und andererseits die letzten Ziele des Geschehens mit unseren menschlichen Bestrebungen Zusammenhänge zeigen, das ist das

Wesen des Neuhegelianismus: die Verbindung der unendlichen Fülle der Beobachtungen mit den Tiefen des spekulativen Denkens und den Zielen des innigsten menschlichen Wollens. — —

Dilthey erkennt die Berechtigung einer Metaphysik an. Ich hatte allerdings gehofft, nach seiner vortrefflichen Auffassung der Hegelschen Lehre einen näheren Anschluss an unseren Herrn und Meister zu finden; allein Dilthey ist viel zu viel Literarhistoriker: er denkt sich in die Ideengänge anderer hinein und weiss namentlich in Philosophie und Dichtung ebenso den Einfluss der allgemeinen Kultur wie den Einfluss der Persönlichkeit scharf zur Geltung zu bringen; damit ist aber ein gewisser Skeptizismus verbunden: eine jede Metaphysik, die ein bedeutender Mensch schafft, wäre schliesslich eine objektive Werteinheit und Bereicherung des Menschengeistes. Das können wir nur in minderer Masse annehmen; denn so sehr das künstlerische Schaffen eines jeden bedeutungsvollen Gebildes seine Anerkennung finden muss, so können wir im Bereiche der wissenschaftlichen Forschung nur diejenigen Darstellungen gelten lassen, welche einen Fortschritt, eine Annäherung an die Wahrheit aufweisen.

Bedeutsam dringt Wundt in die Frage der Metaphysik ein, indem er zunächst geschichtlich die verschiedenen Stufen des metaphysischen Denkens aufweist. Die dichterische Metaphysik alter Zeiten, welche die Gestalten des Welthintergrundes in freier Phantasie erfindet und daher wesentlich künstlerischen Wert hat, gibt der dialektischen Metaphysik Raum, welche durch Untersuchung der Begriffe zum Ziele zu kommen sucht, von der Ansicht getragen, dass in den Begriffen eine über der Erfahrung liegende Wahrheit enthalten sei; welche begriffliche Metaphysik in den Eleaten, in Sokrates, Plato, Aristoteles und der Scholastik des Mittelalters, vor allem aber im indischen Vedânta ihre Repräsentanten findet; darauf folgt die kritische Metaphysik, welche an der ewigen Wahrheit der Begriffe zweifelt und auf anderem Wege durch die

Erfahrung über die Erfahrung hinauszukommen sucht; aus dem Feuermeer der kritischen Metaphysik aber ging der Hegelianismus hervor als Erneuerung der dialektischen Methode, aber mit einer wesentlichen Umbildung: an Stelle der Begriffe tritt das reale Sein; dieses reale Sein wird aber selber zu einem Denkwesen erhoben, — ein Fortschritt gegenüber der alten Dialektik: an Stelle der subjektiven Dialektik die Realdialektik, allerdings mit jenem wesentlichen Gebrechen, das bereits oben dargelegt wurde. Wegen dieses Fehlers konnte Hegels Philosophie dem Ansturm der Naturwissenschaften und dem Voluntarismus Schopenhauers nicht widerstehen; sie musste sich zeitweise zurückziehen, kehrt aber nunmehr in neuer Gestalt wieder. Dass eine derartige Metaphysik eine Zukunft hat, wird auch von Wundt anerkannt, und treffend hebt er hervor, dass zwei Missverständnisse zu vermeiden sind: das eine, welches die Welt der Erscheinungen zum Schein erniedrigt, ein Fehler, dem auch Schopenhauer verfallen blieb und gegen den wir hauptsächlich Front machen, sowie der weitere Fehler, dass man glaubt, die Metaphysik könne die Einzelwissenschaften ausschalten und durch ihre Begriffe das erreichen, was die Erfahrung mit unendlicher Mühe zu erzielen vermag; das ist ein grosser Fehler: Unendlich sind die Mittel, mit welchen die Entwicklungsbetätigung sich vollzieht, unendlich sind die Wege des Allgewaltigen, und wenn wir mit ehrfurchtsvollem Schauer die letzten Ziele im tiefen Nebel zu erkennen glauben, so lehrt uns erst das Studium des Einzelnen die verschlungenen Pfade kennen, auf welchen die Entwicklung vorwärts strebt.

Auch Paulsens Darstellung kommt trotz aller Skeptik zu ähnlichen Ergebnissen; er lehnt bei der Charakteristik des Alleinen mit Recht den Anthropomorphismus ab: Wir müssen uns hüten, das Alleine menschlich zu gestalten, mit menschlichem Denken, menschlichen Empfindungen, menschlicher Moralität; es ist über alles dieses erhaben, und insbesondere: wenn auch die Sittlichkeit ihren metaphysischen Anknüpfungspunkt hat kraft der Einheit der menschlichen Gesellschaft

und kraft der Ziele ihres Werdens, so können wir sie doch nicht einem ausserweltlichen Wesen beilegen, ebensowenig wie wir diesem die physischen Eigenschaften der naturalen Welt zuschreiben dürfen.

Der Riehlsche Beitrag befasst sich mit Logik und Erkenntnistheorie und führt mit Recht aus, dass die Erfahrung selber bereits etwas Gedankliches darstellt, und dass die ganze Begreifung der Welt nur durch die Mittel unseres Geistes möglich ist; weshalb ein gewisser Zusammenhang und eine gewisse Übereinstimmung sein muss zwischen unserer Empfindung von Zeit und Kausalität auf der einen Seite und dem zeitlich kausalen Werden auf der anderen. Leugnen wir diese Verbindung, so leugnen wir die Möglichkeit einer wissenschaftlichen Erfassung der Welt. Der Positivismus ist verfehlt: nur die Metaphysik kann uns die Brücke schlagen, welche die Idealität unseres Innern mit der Realität der Aussenwelt verbindet. — — —

Über den Materialismus bemerkte ich ebenda: Es ist sehr aner kennens wert, wenn die Physiologie die Organe des Seelenlebens zu erkennen strebt, und was in dieser Beziehung namentlich von der Anatomie des Hirns seit Brocas Zeiten erkannt worden ist, hat manches dazu beigetragen, die seelischen Vorgänge zu klären. Durch diese Hirnphysiologie wurde namentlich auch über die Bedeutung der Sprache für das Denken mehr Klarheit verbreitet als durch jahrhundertelange Studien vorher. Andererseits ist dasjenige, was man auf solche Weise erzielen kann, doch immer recht dürftig. Niemals kann es auf diesem Wege gelingen, uns begreiflich zu machen, wie aus Bewegungsvorgängen Vorstellungen und Empfindungen entstehen, und die Erkenntnis der Art, wie sich Vorstellungen und Empfindungen miteinander verknüpfen und zusammenwirken, kann immerhin durch Betrachtung der Gehirnbahnen einigermassen unterstützt, aber in keiner Weise aufgeklärt werden. Um so mehr sollte man sich hüten, von hier aus Schlüsse zu ziehen auf den Charakter der Seelenvorgänge und etwa hierwegen die Einheit des Seelenlebens, die Selbständigkeit des Willens

und vor allem die Freiheit des Willens zu leugnen; die Behauptung, dass der Determinismus allein wissenschaftlich haltbar sei, ist vollständig zurückzuweisen, denn die Selbstständigkeit des Empfindungslebens hat ihre eigenen Gesetze, welche nur aus der Art dieses Lebens erkannt werden können, nicht aber aus anatomischen Prozessen unseres Denkkorgans. Völlig abzulehnen sind ferner die rationalisierenden Betrachtungen des Materialismus über Religion, Kunst, Aesthetik, Sittlichkeit: sie können in keiner Weise der Unendlichkeit dieser Lebensgüter entsprechen. Die Religion geht nicht, wie man geglaubt hat, aus Not und Furcht hervor: die Religion geht hervor aus dem metaphysischen Bedürfnis der Menschheit; die Kunst ist das Bestreben, die Unendlichkeit der Idee im endlichen Bilde darzustellen, und Sittlichkeit und Recht sind Kulturfaktoren, deren Bedeutung wesentlich durch den Zusammenhang zwischen der Kulturentwicklung und dem der Menschheit zugrunde liegenden Allwesen gekennzeichnet ist. Der Materialismus, welcher alle unsere Lebensgüter zu einem Produkte derjenigen Maschinerie macht, als welche man den Menschen bezeichnet, scheitert sofort an seiner eigenen Unzulänglichkeit: denn wer in dem Denken nur ein maschinelles Produkt chemischer Vorgänge erblickt, kann in keiner Weise begreiflich machen, wie dieses Denken zur Übereinstimmung mit der Wirklichkeit führt.

So kehren wir von den Irrtümern des Materialismus zurück zu jener philosophischen Anschauung, welche allein eine Erfahrung als möglich erscheinen lässt, welche die Brücke schlägt vom Ich zum All; wir kehren zurück zum Neuhegelianismus, welcher im Denken eine besondere Gestaltung des Weltwirkens erkennt, das mit dem sonstigen Weltwirken eine weite Berührungsfläche hat und es darum ermöglicht, die Welt zu „erfassen“ und die Welt zu „begreifen“.

Zur Psychologie des Rechtsgefühls.

Von

Prof. Dr. jur. L. Kuhlenbeck (Lausanne).

Dem, der sich über das Wesen des Rechtsgefühls belehren möchte, bietet weder die eigentlich psychologische noch die rechtsphilosophische Literatur bislang eine grosse Ausbeute. Innerhalb der positiven Rechtswissenschaft aber gilt es mit Fug und Recht als ein *asylum ignorantiae*.¹⁾ Gleichwohl ist ein ausgebildetes Rechtsgefühl und zwar nicht nur als sog. juristischer Takt (rein wissenschaftliche Intuition), sondern im Sinne eines ethischen Affekts zweifellos eine der feinsten und höchsten Blüten des menschlichen Geisteslebens, verdiente also nicht nur in hohem Grade die Aufmerksamkeit des Psychologen, sondern die Psychologie des Rechtsgefühls muss m. E. für die Rechtsphilosophie geradezu als fundamentale Hilfswissenschaft gelten, wenn anders dieselbe nicht dem bis zum Überdruß wiederholten Fehler der rein begrifflichen Spekulation verfallen soll. Überall wo das (subjektive) Recht aufhört, Gefühlssache zu sein, muss seine Wurzel, die nach meiner Überzeugung auch die psychologische Wurzel des objektiven Rechts ist — zweifellos ist das objektive Recht nur um des subjektiven Rechts willen da —, verdorren und absterben. Die einzige lesenswerte Abhandlung, die ich über das Rechtsgefühl ex professo habe auftreiben können, ist diejenige von G. Rümelin (Reden und Aufsätze 1875, S. 62—87); ich denke sie gelegentlich zu streifen, werde aber zunächst von einem, dem Rümelinschen Ausgangspunkt durchaus entgegengesetzten Standpunkte den Versuch unternehmen, hier einige Gedanken zu entwickeln, die übrigens angesichts der grossen Bedeutung und Schwierigkeit des Gegenstandes nur eine sozusagen tastende und noch durchaus präliminarische Bedeutung beanspruchen können.

Zunächst gilt es, sich über die psychologische Bedeutung des Gefühls überhaupt zu verständigen. „Gefühl“ ist ein Wort von ausserordentlicher Spannweite, das sich von den

¹⁾ Sobald man sich auf das Gefühl beruft, hört alle Diskussion auf.

mit den unmittelbaren Sinnesempfindungen verknüpften (elementaren) Gefühlen bis zum sog. Gemeingefühl und weiter bis zu den intellektuellen und innerhalb dieser letzteren zu den ethischen Gefühlen erstreckt. Dass daher eine übereinstimmende Definition des Gefühls in der psychologischen Literatur nicht anzutreffen ist, kann uns nicht befremden; auch dürfte das Bestreben nach einer solchen, die in befriedigender Weise nur durch den Gesamtinhalt einer Psychologie des Gefühls gegeben werden kann, zum mindesten verfrüht erscheinen. Nötig erscheint es mir nur, hier von vornherein den falschen Ausgangspunkt eines besonderen Seelenvermögens als eines Gefühlsvermögens, das sich in den angedeuteten Richtungen verzweigt, abzulehnen. Mit Gefühl bezeichnen wir vielmehr eine in ihrer jeweiligen konkreten Eigentümlichkeit nicht weiter zu beschreibende Grundercheinung des seelischen Lebens, die jede Empfindung und jede Vorstellung d. h. jedes Erinnerungsbild einer Empfindung entweder als angenehm, förderlich, unserer Selbsterhaltung oder gar Daseins-Steigerung angemessen oder umgekehrt als ihr unangemessen, feindlich, unangenehm nüanciert.²⁾ Es erscheint daher wissenschaftlich genauer nicht von Gefühlen schlechthin, sondern da jedes konkrete Gefühl nur eine besondere Qualität bestimmter Empfindungen (Empfindungskomplexe) oder Vorstellungen (Vorstellungskomplexe) ist, von Gefühlstönen (Gefühlsbetonung) zu reden.

Ganz allgemein und — hierauf ist Wert zu legen — ohne Ausnahme — nur eine oberflächliche Selbstbeobachtung kann darüber täuschen³⁾ — lassen sich nun diese Gefühlstöne

²⁾ „Es liegt nahe, im Gegensatze zwischen Lust und Unlust — dem Urgegensatze in der Welt des Gefühls — einen Ausdruck des Gegensatzes zwischen Fortgang und Rückgang des Lebensprozesses selbst zu erblicken.“ Höffding, Psychologie S. 378.

³⁾ Vgl. Höffding, a. a. O. S. 397. „Eine rein theoretische Betrachtung könnte freilich zu der Ansicht bewegen, es müsse in der Linie, die von der höchsten Lust zum stärksten Schmerz führt, einen Mittelpunkt geben, der gleich weit von beiden äussersten Enden liegt. Dieser theoretische Mittelpunkt kann aber nicht der Ausdruck eines wirklichen Bewusstseinszustandes sein.“

mit einem entweder negativen oder positiven Vorzeichen d. h. entweder als Unlust- oder Lustgefühl kennzeichnen. Obwohl sich einzelne Empfindungen oder Vorstellungen der Nullgrenze d. h. der absoluten Gleichgültigkeit nähern mögen, so wird diese Grenze doch niemals erreicht; würde man dies zugeben, so würde das die Möglichkeit ganz abstrakter Vorstellungen oder gleichgültiger Empfindungen bedeuten, eine rein wissenschaftlich theoretische Abstraktion, deren Unwirklichkeit ich eingehender in dem 1. Kapitel meines „Hochland der Gedankenwelt“⁴⁾ erwiesen zu haben glaube.

Zunächst ist nun klar, dass wir es bei derjenigen Gattung von Gefühlstönen, die wir ganz allgemein mit dem Worte Rechtsgefühl andeuten, mit rein intellektuellen Gefühlstönen zu schaffen haben, d. h. mit Vorstellungen oder Vorstellungskomplexen, nicht mit unmittelbaren Empfindungen. Festzuhalten ist freilich daran, dass keinerlei aprioristische oder absolute Gefühlswerte für irgend welche Vorstellungen existieren. Vgl. Ziehen, Leitfaden der physiologischen Psychologie S. 123. „Nicht nur ihrem Inhalt, sondern auch ihrem Gefühlswert nach sind alle unsere Vorstellungen Abkömmlinge unserer Empfindungen. Die Vorstellung der Dankbarkeit oder irgend eine andere Tugend würde niemals mit positivem Gefühlston von uns verknüpft werden, wenn wir nicht über Handlungen der Dankbarkeit, die wir gesehen oder die wir gehört, kurzum, die wir empfunden haben, uns einmal gefreut hätten.“ Um aber die mit so komplizierten Vorstellungen, wie z. B. solche des Rechts d. h. unseres oder eines anderen Menschen subjektiver Interessensphäre und deren Anerkennung, es sind, verknüpften Gefühlstöne zu verstehen, ist die Kenntnis des psychologischen Gesetzes der Irradiation unerlässlich. Dieses Gesetz besagt, dass ein einer bestimmten Empfindung eigentümlicher Gefühlston bei besonderer Intensität sich durch Vermittelung der Assoziation auf andere Vorstellungselemente übertragen und selbst deren entgegengesetzte Vorzeichen kompensieren oder sozusagen übertäuben kann.

⁴⁾ Grundzüge einer heroisch-ästhetischen Weltanschauung (Individualismus). Leipzig 1903.

„Eine widrigriechende Blume z. B. ist uns in der Erinnerung als Ganzes (vielleicht trotz ihrer schönen Form) unangenehm: die Partialvorstellung des Geruchs hat ihren Gefühlston auf den ganzen konkreten Begriff übertragen. Unser ganzes Affektleben und damit auch unser ganzes Handeln wird von diesen Irradiationen beherrscht. Unsere Antipathien und Sympathien, Vorurteile und Voreingenommenheiten fließen hauptsächlich aus dieser Quelle.“ (Ziehen, a. a. O. S. 125.) In Anwendung auf einen bestimmten komplizierteren intellektuellen Gefühlston, den des Neides führt Ziehen folgendes aus: „Neid ist ein komplizierter Gefühlston, welcher zuweilen unter ganz bestimmten Umständen die Empfindung und Vorstellung einer anderen Person begleitet. Ich denke z. B. an einen Bekannten, welcher einen Besitz erworben hat, den ich nicht zu erwerben vermochte, sagen wir, um die Anschauung zu fixieren, ein seltenes Mineral. Welche Irradiation erleidet meine Vorstellung jenes Bekannten in diesem Beispiel? Die Vorstellung des beneideten Bekannten selbst hatte schon, bevor er in den Besitz des Minerals kam und dadurch Gegenstand meines Neides ward, einen bestimmten eigenartigen Gefühlston, meist einen leicht negativen. Weiterhin ist die Vorstellung des Steins selbst mit derjenigen meines Bekannten assoziativ verknüpft, seitdem dieser den Stein erworben. Diese Vorstellung ist mit einem eigenartigen Lustgefühl verknüpft und überträgt dieses, wenn auch in schwachem Grade, auf die Vorstellung des Bekannten. Ferner steht in assoziativer Verknüpfung die Vorstellung meiner eigenen Mineraliensammlung, welcher der bezügliche Stein fehlt; diese Vorstellung wird von einem starken negativen Gefühlston besonderer Qualität begleitet. Auch dieser irradiiert auf die Vorstellung des Bekannten. Die Vorstellungen der vergeblichen Anstrengungen, welche ich selbst gemacht habe, den Stein zu erwerben, kommen hinzu: die intensiv negativen eigenartigen Gefühlstöne dieser Vorstellungen gehen ebenfalls auf die Vorstellungen der Bekannten über.“ (Ziehen, a. a. O. S. 127).

Beim Versuch, dieses Muster empirischer Ableitung eines komplizierten intellektuellen Gefühlstons für das Rechtsgefühl nachzubilden, gelang ich zu folgenden Ergebnissen:

1. Das Rechtsgefühl kann erst erwachen durch eine Rechtsverletzung d. h. durch eine Verletzung der Interessen eines Individuums und hat somit eine mit negativem Vorzeichen versehene Ursprungsempfindung. So lange

es rein individuell bleibt, fällt es in dieser seiner elementarsten Wurzel zusammen mit dem Affekt der Rache. Nehmen wir den der sinnlich anschaulichsten und m. E. primitivsten Fall (auch in der Rechtsgeschichte), den der körperlichen Verletzung. Das von dem Individuum B verletzte Individuum A wird naturgemäss gegen B durch ein Rachegefühl reagieren, das im Grunde nichts anderes ist als ein durch Erinnerungs- und Erwartungsassoziationen motiviertes Bestreben der Selbsterhaltung. Vgl. des näheren meine „Natürliche Grundlagen des Rechts und der Politik“ S. 181 ff. (Es setzt voraus, dass nach Ablauf der verletzenden Handlung der Verletzer und (Irradiation!) Feind als solcher wiedererkannt und mit bewusster Beziehung auf die empfangene Verletzung wieder verletzt wird. Die Befriedigung der Rache ist nun umgekehrt mit stark positivem Gefühlston ausgezeichnet. (Im übrigen spricht freilich nur scheinbar diese Erfahrung für Schopenhauers bekanntes Dogma von der „Negativität des Lustgefühls“, dessen Irrtümlichkeit gelegentlich später bei Auseinandersetzung mit Zitelmanns gleichartiger Theorie erörtert werden mag.⁵⁾)

2. Damit das individuelle Rachegefühl sich zum Rechtsgefühl abmildert oder klärt, müssen aber des weiteren gesellschaftlich bedingte, sehr komplizierte Assoziationen hinzutreten, für deren Analyse uns ein klassisches Beispiel aus der römischen Rechtsgeschichte dienlich sein kann. Ein römischer Centurio (Livius VI, 14), durch Kriegsdienst verarmt, aber von grossen militärischen Verdiensten wird nach dem harten patrizischen Schuldrecht seinem Gläubiger als nexus zugesprochen und steht in der Gefahr auf Grund der manus injectio trans Tiberim verkauft zu werden. Das Rechtsgefühl der Patrizier nimmt hieran keinen Anstoss, umsomehr aber das der Plebejer, denen der Centurio angehört, und schliesslich führt ein Konflikt

⁵⁾ Vgl. einstweilen Höffding, a. a. O. S. 394 f.

dieses beiderseits sich widerstreitenden parteinehmenden Rechtsgefühls zu einer Milderung des positiven Schuldrechts. Dasjenige Element nun, das hier als weiterer Faktor des Rechtsgefühls in die Erscheinung tritt, wird von Rümelin, a. a. O. S. 68 als Mitgefühl richtig gekennzeichnet. Rümelin antecipiert aber m. E. allzu voreilig dessen feinste und abgeklärteste Ausbildung in Gestalt einer allgemeinen Menschenliebe und „verklärt“ es schliesslich sogar (S. 74) zu einem m. E. sogar grundfalschen „allgemeinen Prinzip“ von der „Gleichwertigkeit aller Individuen“.

Das gewählte historische Beispiel belehrt uns vielmehr über eine weniger apriori altruistische und durch den Kampf ums Dasein und die damit verbundene Auslese des gesellschaftlich Zweckmässigen dargestellte Wurzel dieses neuen Elements. Der Gläubiger selbst empfand, wie sehr zutreffend v. Jhering bei seiner Charakteristik des ältesten Obligationenrechts bemerkt (Geist des römischen Rechts I S. 125) in der *manus injectio* eine Befriedigung seines individuellen Rechtsgefühls als *Rache* wegen Verletzung seiner Vermögensinteressen. Mit ihm aber fühlten, wenngleich abgeschwächten Grades die Patrizier, da er einer von „ihren Leuten“ war, da sie sich in seine Situation, nicht in die des Plebejers hineinversetzen konnten, und die Zwangsvollstreckung ihres Rechtsgenossen (Interessen-Genossen) somit (Irradiation) durch einen positiven Gefühlston auszeichneten. Gerade das Umgekehrte fand bei den Plebejern statt; schon an sich hatte für sie die Vorstellung des patrizischen Gläubigers einen, wenn auch je nach persönlich verschiedener Berührung leichter abgestimmten negativen Gefühlston, während die Vorstellung des Centurio als ihres eigenen Rechtsgenossen kraft des allgemeinen Solidaritätsgedankens — ein Erzeugnis sozialer Bedingungen — einen positiven Index besass. Der positive Gefühlston wurde nun zweifellos im besonderen Falle noch erhöht durch die besondere

Wertschätzung gerade dieser Person. Somit sehen wir, wie das Rechtsgefühl in seiner ersten Stufe, als ein vom Eigeninteresse sich ablösendes, altruistisch gerichtetes soziales (ethisches) Gefühl auf schon sehr komplizierten Vorstellungs-Assoziationen und Irradiationen des Gefühls-tons beruht. Eigentliches Rechtsgefühl bildet sich erst innerhalb einer Gemeinschaft, deren Zusammenleben gewissen sei es auch ungeschriebenen allgemeinen Regeln untersteht, und zum Bewusstsein gelangt es zweifellos erst durch Verletzung dieser Regeln. So tauchen, möchte ich wenigstens glauben, die ersten Gedanken über Recht und Unrecht im Einzelleben auch des heutigen Kulturmenschen zuerst innerhalb der Familiengemeinschaft auf, wenn z. B. ein Kind sich einem anderen gegenüber zurückgesetzt „fühlt“. Sofern also das Recht bzw. Unrecht ein Begriff ist d. h. ein Assoziationskomplex, ist es ein Wertbegriff, und in diesem Sinne — nicht im Sinne eines angeborenen Vermögens — beansprucht das Gefühl den Primat in der Bildung der Rechtsanschauung. Andererseits ist aber zweifellos die Entwicklung der Erkenntnis d. h. des Umfangs der Vorstellungsmassen eine notwendige Voraussetzung seiner höheren Entwicklung. Dafür ist einer Anekdote aus Missionärkreisen bezeichnend. Ein Missionär, den die ethischen Vorstellungen eines Kaffernhäuptlings interessieren, fragt diesen, was er für das grösste Unrecht (Verbrechen) halte. Antwort: „Wenn ein Kaffer dem andern Weiber oder Vieh raubt.“ Er kehrt die Frage um und fragt, was er für das grösste Verdienst, die grösste Auszeichnung halte. Antwort: „Wenn ein Kaffer den Hottentotten Weiber oder Vieh raubt!“

Zutreffend ist hier, was Höffding über Sympathie bemerkt, (Psychologie in Umrissen S. 356 f.) auch für die Entwicklung des Rechtsgefühls. Wir haben ja gesehen, dass die Abklärung des Racheaffekts zum Rechtsgefühl aus der Möglichkeit entspringt, sich „an die Stelle eines anderen“ zu versetzen.

Höfding nun schreibt a. a. O.: „Besonders schwer wird es, sich an die Stelle anderer zu setzen, wenn deren innere oder äussere Lebensbedingungen von den unsrigen sehr verschieden sind. Verschiedene Sprache (Griechen — Barbaren), verschiedene Hautfarbe (die Negersklaven), und verschiedener Glaube haben dem Wachstum der Sympathie im menschlichen Geschlechte lange harten Widerstand geleistet. Mangel an Mitgefühl für Tiere entsteht oft (namentlich bei Kindern) aus dieser Ursache. — Auch die formelle, logische Konsequenz kann hier von grosser Bedeutung werden. Solange die Sympathie nicht bis zu völliger Klarheit entwickelt ist, macht sie Ausnahmen und stellt sie Schranken auf, die nicht aus der Natur der Verhältnisse folgen.“

3. Allein zweifellos kann die rein formelle, logische Konsequenz auch zur Abschwächung des eigentlichen Rechtsgefühls, der affektiven Grundlage aller praktischen Rechtsbildung führen. Gewiss bezeichnet die durch das Christentum erarbeitete Anerkennung sog. allgemeinen, „angeborenen“ Menschenrechte, diese Ablösung des Rechtsgefühls von den Schranken nationaler Gemeinschaft einen grossen Fortschritt. Derselbe Fortschritt hat aber die Gefahr mit sich gebracht, das Wertmoment im Rechtsgefühl zu verkennen, wie es am deutlichsten in dem *sum cuique* der Gerechtigkeitsidee zum Ausdruck gelangt, die mit dem, wie wir schon, sogar von Rümelin unterschriebenen Dogma einer „Gleichwertigkeit aller Individuen“ in Konflikt geraten muss. Auf der entgegengesetzten Einsicht beruht das alte germanische Axiom der *judicium inter pares*. Nur der sozial Gleichgestellte kann sich einigermassen entsprechend in die Lage eines in seinen Interessen Verletzten hineinversetzen. Der Bauer wird zwar rechtliche Sympathie mitempfinden für den in seinem bäuerlichen Eigentum, etwa durch einen Viehdiebstahl verletzten Bauer; — ob er aber mit urteilen darf und mitempfinden kann, wenn es sich um die Verletzung geistigen (künstlerischen) Eigentums oder um die Verletzung der Standesehre eines Offiziers handelt, ist eine grosse Frage.

4. An Herbart erinnernd (vgl. Berolzheimer, System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie II S. 263) sucht schliesslich Rümelin a. a. O. S. 70 f. die Entstehung des Rechtsgefühls in einem angeborenem Ordnungstrieb. (Herbart: „Der Streit missfällt“.) Erschreibt: „Als kontemplativer Ordnungstrieb sucht er (der Ordnungstrieb) die Einheit und Harmonie für die Weltbetrachtung; er erzeugt die Idee des Schönen und Wahren, die Kunst und Wissenschaft. Als praktischer, auf den Willen bezogener Trieb sucht er die Einheit und Harmonie für die Betätigung des Trieblebens; er erzeugt die Idee des Guten mit der Unterscheidung einer subjektiven und sozialen Form, die Sittlichkeit und das Recht.“ Ich gebe zu, dass das Rechtsgefühl in seiner vornehmsten Ausbildung, in seiner wissenschaftlichen und künstlerischen Verfeinerung auch eine grosse Ähnlichkeit mit dem ästhetischen Lustgefühl der Harmonie (oder bei Rechtsverletzungen — Unlustgefühl der Disharmonie) bietet, halte es aber für einen aprioristischen Fehlgriff diese seine feinste intellektuelle Blume aus einem angeborenem allgemeinen Triebe in dieser Richtung ableiten zu wollen. Das Rechtsgefühl ist in der Menschenseele nicht präformiert, sondern um einen von Beneke, in seinen Psychologischen Skizzen vielfach benutzten Ausdruck zur Erklärung der sog. Seelenvermögen anzuwenden, höchstens prädeterminiert. Mit anderen Worten: es ist ein höchst kompliziertes, durch mannigfache Assoziationen bedingtes geschichtliches Entwicklungsprodukt und als solches jederzeit wandelbar. Es wurzelt in der egoistischen (individuellen) Selbstbehauptung, hat denselben Ausgangspunkt wie die Rache, empfängt aber seine weitere Ausbildung aus dem Gemeinschaftsleben und wächst, wie jeder andere ethische Gefühlston mit der Erkenntnis. Zu beachten ist aber, dass es durch diese Klärung und Erweiterung in der Regel an Frische und Intensität einbüsst. Eine solche Leidenschaft des Rechtsgefühls, wie sie z. B. die Römer der ersten Periode auszeichnete, ist beispielsweise unter

modernen Kulturvölkern undenkbar. Hier entwickelt sich, wie Rümelin sagt, „das gesamte Rechtsleben zu einem Spezialfach, die Verschlingungen der Lebensverhältnisse werden so unabsehbar, das Bedürfnis haarscharfer und präziser Unterscheidungen wird ein so dringendes, dass dem Rechtsgefühl auf dieser langen Bahn bald der Athem ausgeht und es von einem logisch-technischen Element abgelöst werden muss.“ (Rümelin a. a. O. S. 83.) Die grosse Gefahr aber, die darin liegt, dass schliesslich die Rechtsbildung und Rechtspflege sich ablöst vom urwüchsigen Rechtsgefühl⁶⁾ kann m. E. nur beseitigt werden durch eine Vertiefung unseres psychologischen Wissens (Individual- und Völkerpsychologie, vor allem vergleichende Psychologie) und dessen Verwertung sowohl *de lege lata* wie *de lege ferenda*.

Die Grundlagen des Rechts und die rechtsphilosophischen Systeme.

Von

Dr. Giuseppe D'Aguzzano, Prof. d. R. an der
Universität Parma.

I. Die Grundlage des Rechtes ist die Gesamtheit der schöpferischen Bedingungen, aus denen das Recht hervorgeht.

Ein wahrhaft angemessenes Studium der innern Grundlagen des Rechtes bringt die Erforschung jener Momente mit sich, die wesentlich zu seiner Bildung beitragen, und mithin dessen, was allgemein und dauernd im Recht enthalten, dessen, was wirklich das Recht ist; lässt zugleich die tiefere Natur, den spezifischen Charakter des Rechts erkennen. Auf diese Weise kann das Recht in seiner ganzen Ausdehnung begriffen; die konstitutiven Elemente, der Inhalt, die Zwecke können

⁶⁾ „Das Recht ist ein gemeines Gut, — Es lebt in jedem Erdensohne, — Es quillt in uns, wie Herzensblut!“ sagt ein deutscher Dichter von historisch bewährtem starkem Rechtsgefühl (Ludwig Uhland).

bestimmt werden; sein normaler Verlauf kann von dem anomalen unterschieden; die Bedingungen für die Aufsuchung der Rechtsideale können festgesetzt werden.

Jedermann begreift, dass dies das Grundproblem der Rechtsphilosophie bildet, und dass die verschiedenen Systeme der Rechtsphilosophie im Grunde nichts anderes sind, als die verschiedene Art und Weise diese Probleme zu lösen.

Die Klassifikation solcher Systeme bietet grosse Schwierigkeiten in Anbetracht der Komplikation derselben; und es ist demnach nicht verwunderlich, dass die Schriftsteller, die sich mit dieser Aufgabe beschäftigt haben, diese Schwierigkeiten nicht haben überwinden können, und sich deshalb entweder auf eine einfache Aufzählung ohne irgend welches logische Band, oder auf mehr oder minder äusserliche Merkmale beschränkt haben; wie z. B. auf den örtlichen oder zeitlichen Zusammenhang, oder auf die Methode, oder die geistigen Fähigkeiten, welche zur Untersuchung beigetragen haben, oder die letzten Ergebnisse, zu welchen die einzelnen Schriftsteller gelangt sind, oder auf eine Mehrheit dieser Merkmale; ohne damit einen genauen Begriff zu geben von dem, was den Inhalt der einzelnen Systeme voneinander unterscheidet.

Die umfassendste Klassifikation ist, nach unserem Ermessen, jene, welche von der verschiedenen Bedeutung ausgeht, die man dem Wort „Recht“ beilegt. So hat man eine dreifache Unterscheidung: insofern als für einige das wahre, das einzige Recht das positive ist, und nach diesen verdient jedes positive Recht denselben Grad der Beachtung. Für andere dagegen ist das wahre Recht ein Natur- oder ein Idealrecht, welches sich dem positiven Recht entgegenstellt. Für wieder andere endlich ist das positive Recht nur dann das wahre Recht, wenn es gewissen, bestimmten Obliegenheiten nachkommt. Nach meinem Dafürhalten müssen daher die philosophischen Erforscher der inneren Grundlage des Rechts in drei grosse Kategorien eingeteilt werden, je nachdem sie diese Grundlage in dem positiven Recht selbst, oder

in einem demselben überlegenen Rechte, oder in dem mit einer besonderen, bestimmten Eigenart ausgestatteten positiven Rechte finden.

II. Die erste Kategorie begreift also alle jene Theorien, welche nicht nur kein anderes Recht, als das positive anerkennen; sondern auch glauben, dass jedes Recht das ist, was es sein soll, aus dem alleinigen Grunde, weil es ist. Das Sein und das Seinsollen würde für solche Theoretiker identisch sein; und das Recht hätte sein Daseinsrecht in seinem Dasein; einzig durch sein Bestehen hätte es seinen Endzweck erreicht. Diese Theorien scheiden sich weiter je gemäss der von ihnen für genügend erachteten Ursachen zur Hervorbringung des Rechts; als solche Ursache wird betrachtet entweder ein höheres Wesen, oder die physischen Kräfte des Weltalls, oder eine geschichtliche resp. soziale Tatsache. So ergibt sich eine Unterscheidung dieser Theorien in drei Gruppen.

1. Die erste Gruppe begreift diejenigen, die das positive Recht von Gott herleiten. Dieser Ansicht wurde unter den theokratischen Regierungen gehuldigt, denn hier gebot der Herrscher im Namen Gottes, und die erlassenen Gesetze wurden als direkt oder indirekt von Gott selbst gegeben betrachtet. Wenn das positive Recht göttlichen Ursprungs ist, so steht es Gott allein zu, dasselbe zu ändern: jede kritische Forschung über dasselbe wäre gottlos, jeder Verbesserungsvorschlag eine Gotteslästerung. — In gleicher Weise huldigt man bei den absoluten Regierungen der Meinung, dass die Rechtsquelle der Wille des absoluten Fürsten sei; man nimmt entweder an, dass durch ihn der Wille Gottes sich offenbare; oder aber man hält dafür, dass ganz abgesehen von der durchaus menschlichen Natur der Person des Herrschers sein absoluter Befehl eine unumgängliche Bedingung zur Aufrechterhaltung des sozialen Friedens sei (dieser Ansicht ist Hobbes, obwohl er das Bestehen einiger Naturrechte anerkennt).

2. Diesen Lehren, die den Ursprung des positiven Rechtes auf den Willen eines persönlichen Gottes oder eines absoluten Monarchen zurückführen, stehen diejenigen gegenüber, welche

das Recht als eine Äusserung der unpersönlichen kosmischen Macht betrachten, sei diese im materialistischen oder im pantheistischen Sinne aufgefasst. Das Recht ist das, was es ist, weil es einen Teil der Universalphänomenologie bildet. Was ist, hat ein Recht zu bestehen, weil es wie alles andere im Weltall dem Naturgesetze gehorcht, es kann kein Richtiges geben, das sich dem widersetzt.

3. Eine dritte Gruppe von Theorien findet die Grundlage des Rechtes in den historischen und sozialen Gesetzen selbst. Die historische Schule betrachtete das Recht als einen spontanen Ausfluss des Volkslebens, als eine Blüte der Seele des Volkes. Das wahre Naturrecht ist für sie also das positive Recht, das sich spontan im Gewissen des Volkes entwickelt: das künstliche Recht dagegen ist das der Juristen. Der historischen Rechtsschule gemäss wäre also das Recht ein spontanes Erzeugnis, das natürliche Ergebnis der im Laufe der geschichtlichen Entwicklung herausgebildeten Bedürfnisse eines Volkes. Eine andere Theorie dagegen meint, dass das Recht sich nicht spontan wie ein natürlicher Organismus entwickle, sondern das Ergebnis eines fortwährenden Kampfes sei, das Ergebnis der Reibungen zwischen dem individuellen Egoismus und dem Egoismus des Machthabers, in Hinsicht auf einen bestimmten Zweck (Jhering). Andere Theorien erkennen gleichfalls an, dass das Recht das Erzeugnis eines Kampfes sei, aber sie meinen, man müsse die Gründe dieses Kampfes tiefer suchen als in dem blossen Egoismus des Menschen: sie seien eher in den wirtschaftlichen oder in den ethischen Bedingungen des Lebens zu finden. Nach der Lehre des historischen Materialismus (Marx) wäre das Recht der Kompromiss eines wirtschaftlichen Kampfes; nach der soziologischen Lehre Gumpłowicz's wäre es ein Kompromiss des Rassenkampfes. Andere Schulen betrachten den Kampf, obgleich sie ihn als eine oft zur Entstehung des Rechts mitwirkende Bedingung nicht ausschliessen, nicht als alleinig oder unerlässlich zur Entstehung des Rechts. Nach Post's ethnologischer Jurisprudenz hängt das Recht nicht mit dem historischen

Leben eines bestimmten Volkes zusammen; sondern mit den biologischen Bedürfnissen, mit den Lebensbedingungen einer Rasse. Das Recht also fände seine Grundlage in den allgemeinen Lebensbedürfnissen und in den besonderen der Rasse. Dieser Lehre steht die englische „Analytische Schule“ und die deutsche „Allgemeine Rechtslehre“ gegenüber. Die erstere schliesst zwar nicht die kritischen Untersuchungen über das positive Recht aus, glaubt aber nicht, dass dieselben der Rechtsphilosophie zustehen, die sich nur mit dem konstituierten Recht beschäftigt, welches seinen Grund eben in der Tatsache seiner Sanktion hat. Die allgemeine Rechtslehre glaubt, das Recht habe seinen Ursprung aus besonderen, historischen Bedürfnissen eines bestimmten Volkes gezogen; erkennt aber an, dass allmählich die Ideen der Völker über das Gerechte, welche verwandte Urbegriffe enthalten, sich zu Gedanken der Menschlichkeit entwickeln, wodurch das Recht im Laufe der Zeit einen universellen Charakter annehme; es begründe sich auf die Anforderungen des sozialen Lebens, und entwickle sich in seinen grossen Linien als ein Bestandteil der allgemeinen Bildung (Merkel).

4. Endlich müssen wir in dieser Kategorie von Lehren derer gedenken, welche die Grundlage des Rechtes in irgend einem Vernunftprinzip oder in einem Gefühle bestehen lassen. So glaubt Kirchmann, dass das Recht sich ursprünglich mit der Macht des Menschen gedeckt habe, die eine psychologische Seite aufweise: die Lust. Aber da auch die Obrigkeit eine Macht hat, so verhindert diese, dass die Macht eines Einzelnen gestört wird; dieses Sichgeltendmachen erzeugt Furcht, aber auch Achtung. So wären die Grundlagen des Rechts an drei individuelle Empfindungen gebunden: die Lust, die Achtung und die Furcht. Bierling findet die Grundlage des Rechtes in einem geistigen Prinzip, der Anerkennung; und Berolzheimer (Rechtsphilos. Studien) nimmt ein doppeltes Prinzip an, das subjective, welches das formale Element des Rechtes abgibt, die Anerkennung, und das objektive,

welches das materielle Element des Rechtes abgibt, die Entgeltung.¹⁾

III. All diesen Lehren sind jene anderen entgegengesetzt, für welche das wahre Recht dasjenige ist, das der Geist als dem positiven Recht überlegen auffasst und das gewöhnlich unter dem Namen Naturrecht begriffen wird. Es wird angenommen, dass in diesem allein die wahre innere Grundlage gefunden werden kann, während man im positiven Recht fast nie eine solche entdecken kann, da es selbst Ausfluss der Willkür und der Übermacht ist. Alle Theorien dieser Klasse können unterschieden werden, je nach der Quelle, aus der das Recht seinen Ursprung herleiten soll. Diese Quelle kann entweder eine über dem Menschen stehende Macht, die Gottheit, oder die von verschiedenen Gesichtspunkten aus betrachtete Natur des Menschen selbst, oder die Gesellschaft sein.

1. Die Lehren, welche dem positiven Recht ein von der Gottheit ausgehendes Recht gegenüberstellen, können unterschieden werden, je nachdem sie dieses Recht von dem Willen Gottes (St. Augustinus), oder von der Vernunft Gottes (St. Thomas) herleiten.

2. Diejenigen, die das Recht aus der Natur des Menschen herleiten, müssen unterschieden werden nach der verschiedenen Art, wie sie diese Natur auffassen. a) Man kann in der That annehmen, dass sich solche Grundlage des Rechtes in den allen Tieren gemeinschaftlichen Grundinstinkten befinde, wie Selbsterhaltungs- (Cicero), Fortpflanzungs- (Ulpian), Geselligkeitstrieb (Aristoteles), oder in einer Gesamtheit von Erfordernissen des sozialen Lebens (Grotius). b) Man kann dagegen annehmen, dass das Recht in einem Bedürfnis der geistigen Natur des Menschen liegt, und dass es sich offenbart, sei es durch Intuition (Intuitionisten) oder auf dem Vernunftwege (Rationalisten), sei es kraft eines der Vernunft zuge-

¹⁾ In seinem System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie vertritt Berolzheimer den Neuhegel'schen Standpunkt Kohler's der Betrachtung des Rechts als Kulturerscheinung.

schriebenen Vermögens, das Wesen der Dinge zu durchdringen, oder zufolge der Annahme, dass in ihr allein das formale Element liege (Kant).

3. Allen dogmatischen und kritischen Begriffen des Naturrechts stellen sich die neuen, auf exakter Wissenschaft aufgebauten entgegen. Spencer findet das Naturrecht in einem biologischen Gesetz, welches das Anpassungsgesetz ist, verknüpft mit dem Gesetze der gleichmässigen Freiheit; Ardigò in einem psychologischen Gesetz, das die menschliche anti-egoistische Idealität (*idealità*) ist, der aus der Reibung des Egoismus der Individuen, hervorgeht; Romagnosi in einem vorexistierenden Naturgesetz (*legge naturale antecedente*), welches die natürliche und notwendige Ordnung des Guten und des Bösen, und in einem nachfolgenden Naturgesetz (*legge naturale conseguente*), welches die Gesamtheit der in den notwendigen Beziehungen zwischen Natur und Menschen begründeten Pflichten darstellt; Holland in dem Mass der Moralität, welche die wichtigste und allgemeinste Regel für die Regierung der äusserlichen menschlichen Handlungen bestimmt; Ritchie in dem Minimum von Schutz und Vorteil, das jede Gesellschaft in jedem historischen Augenblick gewähren muss.

4. Diesen Theorien kann man jene hinzufügen, welche kein dem positiven Recht entgegenstehendes Naturrecht annehmen, aber ein theoretisches Recht (Miceli) oder ein Potentialrecht (Brugi), das durch die juristische Überzeugung oder juristische Idealität begründet sei.

IV. Eine dritte grosse Kategorie von Lehren erkennt zwar kein anderes, als das positive Recht an, behauptet jedoch, dass dieses nicht immer ist, wie es sein sollte; dass also die Grundlage des Rechtes nicht stets in den Verhältnissen, die in jedem einzelnen Falle das positive Recht bedingt haben, zu finden sei, da unter diesen Verhältnissen die Laune eines Fürsten, die Gewalttätigkeit eines Eroberers, der Fanatismus, oder die Verirrungen der Gewalthaber mit einbegriffen sein müssten. Man muss sich also ausserhalb des positiven Rechtes stellen, um die normalen Anforderungen des Rechtes

und mithin die wahren Grundlagen des Rechtes zu erfassen. Diese Theorien können wir gleichfalls in verschiedene Gruppen teilen, je nachdem sie die Grundlage des Rechtes in einer bestimmten Art, oder in der Erzeugung gewisser bestimmter Wirkungen, oder aber auch in der Willfährigkeit gegenüber gewissen besonderen Verhältnissen bestehen lassen.

1. Eine erste Gruppe begreift die Lehren, welche die Grundlage des Rechts in einen sozialen Vertrag legen. Das wahre Recht wäre das freie, aus dem Willen des Volkes entstandene (Rousseau).

2. Andere halten dafür, dass die Aufgabe des wahren Rechtes die Nützlichkeit sei. Zu dieser Gruppe gehören ferner die hedonistischen oder die utilitaristischen Lehren, von Epikur bis Bentham und Stuart Mill, welche eine Handlung als gut oder schlecht beurteilen je nach dem Grade von Glück, welches sie für das Individuum oder für die Gesellschaft im Gefolge hat.

3. Diesen Theorien stehen diejenigen gegenüber, die sich nicht in empirischen Berechnungen über die nahe oder ferne Nützlichkeit der Handlungen verlieren, weil solche Berechnungen den Vorschriften niemals den Charakter der Notwendigkeit geben können; sie suchen in den Bedingungen des Lebens und der Gesellschaft die Rechtsregeln. Diesen Systemen wird die Bezeichnung rationeller Utilitarismus beigelegt; denn man will zwar die Nützlichkeit der Mehrheit, aber die Nützlichkeit erlangt man nicht, wenn man sie selbst sucht, sondern indem man den Gesetzen des individuellen und des kollektiven Lebens gehorcht. Indem sie von dieser Prämisse ausgehen, gelangen manche zu der Aufstellung eines Naturrechts (Romagnosi, Spencer); andere verwerfen jegliche Annahme eines solchen Rechtes, aber sie sprechen von rationellen Anforderungen des Rechtes (Vanni). Wieder andere lassen jedes Nützlichkeitsprinzip beiseite, und behaupten, dass das richtige Recht jenes sei, welches das füglichste Mittel für Zusammenstimmung der menschlichen Zwecke ist (Stammler).

4. Endlich gibt es Schriftsteller, welche glauben, dass die Grundlage des Rechts in den historischen und sozialen Verhältnissen der einzelnen Völker liege, dass man aber auf dieser Basis keine praktische, der theoretischen entgegenzustellende Rechtswissenschaft errichten, noch juristische Ideale ausarbeiten könne; sondern meinen, dass die juristischen Ideale nicht von den andern sozialen Tatsachen getrennt werden können; sodass nur die praktische Soziologie, oder die Politik, sie alle einbegreifen kann, diese allein die praktischen Kriterien für die gesetzgebende Reform zu liefern vermag (Fragapane).

5. Andere Schriftsteller schliesslich erkennen zwar an, dass es eine ideale, geschichtliche und soziale Grundlage des Rechtes gebe, und dass die Rechtsphilosophie ihre fortdauernde Aufgabe, die juristischen Ideale auszubauen, nicht verlassen dürfe; doch geben sie zu, dass sie heutigentags eine bescheidenere Aufgabe hat: die Rechtsverhältnisse des modernen Staates vorzubereiten (Carle).

V. So haben wir unsere allgemeine Übersicht in den Grundlinien erschöpft. Wir wollen zum Schluss unsere bescheidene Meinung ausdrücken. Unserem Ermessen gemäss kann die Forschung nach der innersten Grundlage des Rechtes sich weder auf die Anschauung des positiven Rechtes beschränken, noch kann man ein anderes, demselben entgegenzustellendes fassen, denn das Naturrecht ist im positiven Recht enthalten. Andererseits darf man aber nicht vergessen, dass die eigentümliche Natur des Rechtes die historische ist und folglich die Grundlagen des Rechtes nicht einzig in den allgemeinen Verhältnissen des Lebens und der Gesellschaft aufzufinden sind. In diesem Falle wären wir auf dem Gebiete eines maskierten Naturrechtes, denn diese durch Deduktionen aus den allgemeinen Anforderungen des Lebens erlangten Vorschriften sind allen Orten und allen Zeiten gemein, und sind also eins mit denen des Naturrechtes. Aber das Recht ist ein sich beständig fortentwickelndes Phänomen und kann also nicht in eine bestimmte Formel hineingezwängt werden. Man kann das Recht nicht auf ein einfaches Korollarium der

Biologie und Soziologie reduzieren. Das biologische Faktum ist ungleich allgemeiner als das juristische; jenes ist gleichfalls einer Evolution unterworfen, nicht aber einer wahren Geschichte. Das soziologische Faktum ist minder allgemein, als das biologische, aber viel allgemeiner, als das juristische. Die allgemeinen Verhältnisse des Lebens und der Gesellschaft allein können nicht hinreichen, die innere Grundlage des Rechtes festzusetzen: man muss dieselbe verstehen in Zusammenhang mit den evolutiven Bestrebungen der Menschheit und mit den besonderen historischen und sozialen Bedingungen.

In dem Recht gibt es demnach eine allgemeine Grundlage, welche von der Geschichte seiner Entwicklung und von den allgemeinen geselligen Verhältnissen abhängig ist; es gibt auch eine besondere Grundlage, welche von den besonderen Verhältnissen der einzelnen Gesellschaften (historischen und sozialen) bedingt ist. Dieser objektiven, grossenteils durch ökonomische Umstände bestimmten Grundlage entspricht ein subjektives oder psychologisches Fundament, nämlich das Rechtsgefühl oder die Rechtsidee. Hierin spiegeln sich die Bedürfnisse des sozialen Lebens und erwachsen, aus rein geistigen Notwendigkeiten, neue; diese wirken wiederum auf das materielle Leben ein und schaffen dadurch veränderte soziale Bedingungen. Auf solche Weise wird das Rechtsbewusstsein der Gemeinschaft gebildet, welches sich rein geschichtlich offenbart. Dieses allgemeine Rechtsbewusstsein erfasst in einer gegebenen Epoche in seinen Grundlinien nicht nur eine ganze Gemeinschaft, sondern überhaupt die höher zivilisierten Völker; es verschmilzt mit der öffentlichen Meinung, teils in Erkenntnis des Rechts der Gegenwart, teils als Vorläufer des Rechts der Zukunft. Hingegen arbeiten einzelne erlauchte Geister, mit besserem Verständnis für die geschichtlichen und sozialen Bedürfnisse und mit feinerem Sinn für das Bewusstsein der Gesamtheit, die erreichbaren Ideale aus und bilden die Vorkämpfer für gesetzgeberische Reformen.

Die allgemeinen Verhältnisse des sozialen Lebens geben die materiellen und formalen Faktoren des Rechts, das Konstante im Recht. Hingegen sichern die sozialen Verhältnisse durch das Zusammenarbeiten und die Unterordnung der einzelnen das soziale Gleichgewicht. Notwendig ist eine Regel, welche die friedliche Mitwirkung und die Achtung unter einzelnen und die Unterordnung unter die Obrigkeit beschützt. Der Inhalt der Regel ist verschieden, gleichwie die Erfordernisse, des sozialen Lebens verschiedene sind; aber mit dem Charakter, eine zwingende, oder doch Zwang intendierende Regel zu sein, und die wesentlichen Verhältnisse des Gleichgewichts zu schützen. Aber es gibt kein beständiges Gleichgewicht. Die Gesellschaft, gleichwie das Recht, ist ein Dynamismus. In der Entwicklungsgeschichte des Rechts ist etwas allgemeines, das sich als Gedanke der Menschheit äussert und demnach zu einem Schatz anwächst, der gesammelt und bewahrt wird. Aber neben den allgemeinen Bedingungen des sozialen Lebens gibt es die besonderen historischen und sozialen der einzelnen Rechte, und von dort findet jedes einzelne Recht in jenen besonderen Bedingungen seine Grundlage. Und so dürfte es Rechtsideale geben, welche durch den allgemeinen historischen Prozess bedingt sind, der mit den Bedingungen des Lebens und der Gesellschaft in Beziehung steht, und Rechtsideale in engerem Sinne, die durch historische und juristische Verhältnisse einer gegebenen Gesellschaft und eines bestimmten historischen Moments bedingt sind.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Sinn und Wert einer Wirtschaftsphilosophie

von

Dr. Ferdinand Tönnies, Eutin.

Die Klassifikation der Wissenschaften ist bekanntlich eine schwierige und umstrittene Aufgabe; die Versuche, sie zu lösen, haben bisher keine allgemeine Geltung erlangt. Noch schwerer aber ist es, die Stellung der Philosophie innerhalb oder ausserhalb der Wissenschaften zu bestimmen: das Verhältnis der philosophischen Disziplinen — oder philosophischen Wissenschaften? — zu anderen (oder schlechthin zu den?) Wissenschaften und die verschiedenen Aufgaben der einen und der anderen in bezug auf denselben Gegenstand darzustellen.

Philosophie — das ist eine Tatsache — wirkt, gleich anderen Schönen und Majestäten, immer wieder bald anziehend bald abstossend, zuletzt aber doch anziehend auf die Freier und Freien, die in ihre Nähe kommen; und dazu gehören fast alle, die irgend einem einzelnen „Fach“ ihre Kräfte widmen. Viele freilich, wohl die meisten, scheuen und meiden sie, ja fliehen vor ihr; sie reden übel von ihr, wenn sie sie kennen, oft auch ohne sie zu kennen; wenigstens scheint eine geringe Kenntnis zu genügen, um ihrer zu spotten und sie mit Verachtung zu behandeln. Sogar ein Philosoph von Beruf klagte noch vor einigen Jahren, es sei, als ob schon ihr Name die Philosophen dränge, sich überall einzumischen, wie wenn es ohne sie nicht ginge, und — was noch wunderbarer sei — sich sogar dem Wahne hinzugeben, als seien sie mit ihren ungerufenen Ratschlägen und Weisungen überall willkommen.

Dagegen aber erleben wir immer auf's neue, dass ausgezeichnete Forscher der verschiedensten Gebiete, nachdem sie lange in diesen Spezialgebieten gearbeitet haben, sich der Philosophie mit Leidenschaft hingeben, dass sie, unbefriedigt von dem gewohnheitsmässigen Betriebe ihrer Wissenschaft, in der Philosophie eine Grundlegung, also die Anfänge und Prinzipien, die Voraussetzungen suchen, von denen aus sie diesen ganzen Betrieb reformieren und vertiefen wollen. Des öfteren ist uns in diesen letzten Jahrzehnten begegnet, dass solche Gelehrte mit starkem Bedauern sich darüber ausgesprochen haben, wie in ihrer Jugend das Studium der Philosophie vernachlässigt worden und ihnen fremd geblieben sei — ich nenne unter den hervorragenden Juristen Jhering, unter ebensolchen Nationalökonomien Adolph Wagner — oder dass sie zur Philosophie, der sie in ihrer Jugend mit Fleiss sich hingegeben hatten, nach weiten und tiefen Forschungen historischen Charakters, mit dem Bekenntnis sich zurückwenden, das allgemeine ihrer Wissenschaft müsse „einen soziologischen, ethischen, philosophischen Hintergrund“ haben; so wiederum ein Führer gegenwärtiger Nationalökonomie, G. Schmoller, den man sonst in einen gewissen Gegensatz zu Wagner zu stellen pflegt. Aber dies kann man fast schon als die angenommene geltende Ansicht betrachten, so wenig auch tatsächlich die meisten Nationalökonomien mit philosophisch-soziologischen Gedanken und Studien sich befassen mögen.

Als Lehre von der praktischen Einrichtung eines städtischen, oder fürstlichen, dann überhaupt eines öffentlichen Haushalts ist die „politische Ökonomie“ entstanden und hat lange die Spuren dieser Entstehung an ihrem Leibe getragen. Fast unmerklich wurde daraus das Problem, wie eine „Nation“ am besten reich werden könne. Auch dies Problem wurde zunächst als ein praktisches verstanden. Ganz offenbar und unzweifelhaft schien es ja, dass die Angehörigen einer Nation reich zu sein und zu werden wünschen, dass es also sehr wichtig für sie sei zu lernen auf welchem Wege man es wird; d. h. nicht ein einzelner Arbeiter oder Geschäftsmann,

sondern alle zusammen, die Gesamtheit der in mannigfacher, geteilter Arbeit Zusammenwirkenden — und das kam dann notwendigerweise auf die Frage zurück, durch welche gemeinsame Handlungen, welche Gesetze, also durch welche Politik eine Nation es werde. Nun ist dies sicherlich, auch rein theoretisch betrachtet, eine interessante Untersuchung. Man sieht, dass in einigen Ländern grosser, sich rasch und stark vermehrender Reichtum vorhanden ist, in andern von allem das Gegenteil oder doch alles weniger. Nahe genug liegt es zu erforschen, durch welche Ursachen die eine und die andere Erscheinung bewirkt werde. Dabei kann es, ja muss es zunächst ausserhalb der Erwägung bleiben, ob das Volk des einen Landes auch glücklicher sei als das des andern? allgemein gedacht, ob überhaupt Reichtum unbedingt, oder innerhalb welcher Grenzen, die Menschen glücklich mache? und wenn glücklich, ob auch tüchtig, tugendhaft und stark? ob er etwa nur unmittelbar zu ihrem Genusse und Vergnügen, auf die Dauer aber zu ihrem Verderben gereiche? also in Wirklichkeit andere Folgen habe, als im Scheine? Ob etwa in bezug auf solche Wirkungen ein Unterschied zwischen natürlichem Reichtum an Bodenprodukten und dem künstlichen Reichtum an beliebigen Gütern und Waren, der durch Geldreichtum repräsentiert wird, sich behaupten lasse? —

Alle diese Fragen wird der Nationalökonom, um seine Aufgabe gleichsam sauber zu präparieren, besser beiseite schieben, er kann sich daran halten, dass tatsächlich in gegenwärtiger Zeit, und seit lange, ein Kämpfen und Ringen sich beobachten lässt zwischen Nationen und ihren Teilen, zwischen Städten und Städten, zwischen Stadt und Land, aber noch mehr zwischen verschiedenen Ständen und Schichten eines Volkes, zwischen den Klassen einer Gesellschaft: Kämpfen und Ringen um Reichtum schlechthin, um wirtschaftlichen Vorteil und Handelsgewinn, aber auch, und zwar für die grosse Menge, um die Mittel der baren Existenz, ums tägliche Brot. Der Nationalökonom kann in der Tat nicht an dem Probleme vorbeigehen, wie innerhalb einer Nation oder anderen Gesamtheit

die Masse der Güter, oder (nach Adam Smiths Ausdruck) das „Jahresprodukt“ verteilt werde; und als Volkswirtschafts-Politiker muss er erwägen, ob und wiefern es nützlich oder sogar geboten sei, dass der Gesetzgeber auf diese Verteilung verändernd, bestimmend einwirke — nützlich in ökonomischer Hinsicht, d. h. es knüpft sich daran die theoretische Untersuchung, wie solche Versuche, in den Prozess der Verteilung einzugreifen, auf Produktion und Handel zurückwirken, ob sie dem allgemeinen Wohlstande günstig oder ungünstig sind, und wenn ungünstig, ob sie dadurch etwa auch indirekt zu Ungunsten der Volksteile ausschlagen, auf deren Nutzen sie berechnet sind? — Auch hier kann der Nationalökonom der Frage nach der Gerechtigkeit solcher Massnahmen, z. B. einer bestimmten Steuerpolitik, sich füglich entziehen, und es wird vielleicht seinen Zwecken dienen, dass er sich solchen Fragen entziehe.

Der Philosoph, der das wirtschaftliche Leben zum Gegenstande seiner Betrachtungen macht, kann allen solchen Fragen nicht ausweichen. Ihm liegt gerade daran, das wirtschaftliche Leben in allen seinen Zusammenhängen zu erkennen und es einzugliedern in das Ganze des Kosmos, daher zunächst es als eine Art des menschlichen Lebens, und zwar vorzugsweise des menschlichen Zusammenlebens, zu begreifen, wie es gefördert und gehemmt wird, einerseits durch Bedingungen der Natur, andererseits durch solche der Kultur, d. h. durch Institutionen, Sitten, Gesetze, Religionen, Wissenschaften, Künste, durch technische Neuerungen und Entlehnungen, durch Kriege und Eroberungen, durch Klassen- und Parteikämpfe, durch den Streit der Meinungen und Ideen. So ist auch das Streben nach Bereicherung, das der Nationalökonom als Voraussetzung nimmt, dem Philosophen selber ein Problem. Er findet, dass es sehr verschiedene Stärke hat bei verschiedenen Völkern und Volksteilen, zu verschiedenen Zeiten, unter verschiedenen Lebensbedingungen. Immer wird es teils gefördert, teils gehemmt, durch andere Gefühle und Leidenschaften des Individuums, mehr aber noch durch den herrschenden Geist

und Willen der sozialen Verbände, und durch den „Zeitgeist“, wie er in Sitten und Religionsanschauungen, in Gesetzen und öffentlichen Meinungen niederschlägt.

Ist denn aber dies nicht eine sozial-wissenschaftliche Forschung? Soll sie der Philosophie eigentümlich angehören? — Philosophie und Wissenschaft unterscheiden sich, wie ich ihr Verhältnis auffasse, nicht sowohl durch ihre Gegenstände als vielmehr durch ihre Richtung und Tendenz. Wissenschaft hat die Tendenz zur Spezialisierung, daher auch zur isolierenden Abstraktion, und sie hat in beiden, durch beide, ihre grössten Erfolge: möge sie einen Tatbestand in seinen geheimsten Details beleuchten und die Ursprünge und Ausgänge dieser (die man unter Umständen Ursachen und Wirkungen nennt) beschreiben, oder aber aus gewissen Voraussetzungen die Folgen logisch ableiten, um aus einer irrealen Konstruktion den Massstab für die Wirklichkeit zu gewinnen. — Philosophie hat im Gegenteil die Tendenz zur Generalisierung — ihr Motto ist der (Comtesche) Satz: „Il faut faire une spécialité des généralités“ — sie strebt immer zum System, zur Gesamtheit und Einheit der Erkenntnis, der Brückenbau zwischen den Wissenschaften, über die tiefen und breiten Ströme der letzten Fragen hinweg, ist daher ihre grosse Aufgabe — der Philosoph ist der Pontifex Maximus des Wissens.

Die Volkswirtschaft hat viele Nachbargebiete — aber in ihrem ganzen Umfange grenzt sie an das Recht und an das Staatsleben; so lassen sich auch die Lehren der Volkswirtschaft von der Rechts- und Staatslehre nicht völlig trennen. Der Nationalökonom wird, zumal als Volkswirtschaftspolitiker und speziell als Sozialpolitiker, von Fall zu Fall auf die Veränderungen gestossen, die aus dem einen Gebiete in das andere übergehen — die Wechselwirkungen zwischen dem wirtschaftlichen und dem politischen Leben, die Kämpfe zwischen den gesellschaftlichen Bestrebungen und dem geltenden Recht.

Aber die Wirtschafts-Philosophie hat sich mit dem prinzipiellen Verhältnis von Wirtschaft und Recht, Wirtschaft und Politik zu befassen. Nicht anders als im Geiste

einer Philosophie — es sei denn im Geiste einer Religion, die aber dann selber als Philosophie sich darstellt — können die Fragen dieser Art in gründliche Behandlung genommen werden. Der Philosoph, der das Wesen der bürgerlichen Gesellschaft, der Familie, des Staates und anderer Gemeinwesen in Begriffen darzustellen unternimmt, ist Soziologe — die Wirtschaftsphilosophie stellt sich als eine Abteilung der Soziologie dar, gleich der Rechtsphilosophie, mit der sie innig zusammenhängt; in der Soziologie muss die Einheit der beiden gesucht werden.

Philosophie und Wissenschaft sind zwei Hände an einem Leibe. Eine Hand wäscht die andere. Um sich gegenseitig zu reinigen, müssen sie sich berühren und aneinander reiben.

Jeder theoretische Mensch — um so das, was der Wissenschaftler gleich dem Philosophen ist, zu bezeichnen — ist zugleich Wissener und Denker. Aber der Wissenschaftler ist seinem Namen gemäss in erster Linie „Wissener“, der Philosoph wird oft genug schlechthin als „Denker“ bezeichnet. Beide sind auch Forscher, aber es gibt ein Forschen, das mehr vom Wissen, und ein Forschen, das mehr vom Denken ausgeht. Wir wissen (einiges von dem) was ist und was gewesen ist; wir wissen ferner — wenn auch nur in beschränktem Masse, aber es ist das, was die Seele der Wissenschaft bildet — was allgemein und notwendig ist. Unser Denken bezieht sich darauf, einige solche Sätze und Gesetze kann es sogar a priori erkennen, also vor aller Erfahrung wissen. Übrigens aber ist alles Wissen und Denken an Erfahrung gebunden. Der Philosoph aber als Denker beschäftigt sich auch mit dem „Denkbaren“, dem Möglichen, also mit dem, was in einem gewissen, zuweilen bestimmbaren Masse wahrscheinlich ist. Mehr als dem Wissenschaftler liegt ihm ob, an die Zukunft, die ihrem Wesen nach ungewisse, zu denken. So liegt es dem Wirtschaftsphilosophen, dem Soziologen näher als dem Nationalökonom von Fach, mit der Zukunft der Volkswirtschaft und des sie bestimmenden Rechtes sich zu beschäftigen, eine Prognose zu stellen — und dies mit lauterem Wahrheitssinn

zu tun, auch wenn das, was er als wahrscheinlich kommend zu erkennen glaubt, von seinen eigenen Hoffnungen, seinen Lieblingsvorstellungen weit entfernt liegt, ja ihnen entgegengesetzt sein mag, das ist eine der schwersten Proben für die Reinheit und Strenge des theoretischen Bewusstseins.

Aber der praktische Philosoph hat sein Feld für sich, so gut wie der praktische Volkswirt und Politiker. Die Vollkommenheit des menschlichen Lebens, und besonders des menschlichen Zusammenlebens, in Gedanken darzustellen, hat von jeher der Freund der Weisheit, weil er die Wege weisen wollte, das Leben nach dem Gedanken zu bilden, für seine eigentümliche Aufgabe gehalten. Der Denker wird hier leicht zum Dichter, der das Wunderland Utopia, oder die Stadt, in der die Weisesten herrschen, zu schildern unternimmt. Gerade die trockene Volkswirtschaftslehre kommt mit solchen Ideen und Idealen bekanntlich in nahe Berührung; sie glaubt oft, sich dagegen wehren, die Phantasiegebilde „widerlegen“ zu sollen; und das mag mitunter nötig sein, wenn solche störend in nüchterne Erwägungen sich hineindrängen. Dann aber hat sie auch zugegeben, dass sie mit ihren eigenen praktischen Normen der Ethik, die so wesentlich mit den Vorstellungen einer allseitigen und harmonischen Vollkommenheit zu tun hat, sich unterordnen müsse. Der Philosoph aber, der ungeduldig darauf dringt, seine Ideale, zumal wenn er ihre allgemeine und notwendige Gültigkeit glaubt beweisen zu können, in die Wirklichkeit zu übertragen, wird zum politischen Revolutionär. Er kann als solcher zeitweilig eine grosse und heilsame Kraft entfalten durch die Lauterkeit seiner Motive, durch den Idealismus, der ihn beseelt. Aber Ungeduld und Ungestüm sind nicht notwendige Begleiter dieses Idealismus. Wenn der Soziologe dem Ethiker das Gegengewicht hält, so wird dieser sich hüten, seinen Postulaten zu grosse Heilkraft zuzutrauen, gegen die moralischen und sozialen Schäden, an denen die Menschheit so sichtlich leidet. Der Soziologe wird gerade als Wirtschaftsphilosoph eher in einen gewissen Fatalismus verfallen; indem er nämlich sieht, wie die Menschen,

von ihren elementaren Antrieben und Vorstellungen bewegt, miteinander und gegeneinander wirkend, einem grossen Naturprozess angehören, der einen notwendigen und gesetzmässigen Verlauf nimmt — so wird er viel lieber sich rein beschaulich und bewundernd dazu verhalten, und verzweifeln, etwas Wesentliches daran ändern zu können; er wird sich bescheiden in der Erkenntnis, dass ethische Ideen und Ideale nur äusserst wenig vermögen, so weit sie nicht blosser Ausdrücke tiefer liegender, d. h. roher Bedürfnisse und Wünsche sind; er wird die grossen Wahrheiten der „materialistischen“ Ansicht der Geschichte und des sozialen Lebens anzuerkennen genötigt sein. So geraten der theoretische und der praktische Philosoph leicht in einen Konflikt mit einander und dieser Konflikt kann sich in der Seele eines und desselben Menschen abspielen. Es fragt sich, ob aus diesem Konflikt etwas Lebendiges entspringen kann, ob auch hier die Dialektik die Stelle des heraklitischen Vaters vertritt. Kann die tiefste Erkenntnis mit dem höchsten Wollen sich fruchtbar vermählen? Dass dies möglich sei, wird man wohl nicht leugnen können. Wird nämlich einmal ein Stück Teleologie in den ganzen Weltprozess hineingelegt, wird insonderheit auf das menschliche Zusammenleben die Idee einer veredelnden Entwicklung angewandt, so ist auch die Darstellung eines Zieles gerechtfertigt und es muss alsdann nicht unnützlich erscheinen, das dunkel vorschwebende ein wenig heller und deutlicher zu machen, d. h. den Menschen die Augen dafür zu öffnen, wenn auch die Versuche, dies zu tun, nur bei sehr wenigen Menschen gelingen mögen.

III. Sozialphilosophie.

Die Träger der Autorität

von

Prof. Dr. Ludwig Stein (Bern).

Was das Selbsterhaltungsprinzip für das Individuum, das ist das Autoritätsprinzip für die Erhaltung der Gattung. Mag das Individuum nach Laune und Willkür, nach Neigung und Temperament, nach Eingebung und Stimmung in der Praxis des Lebens verfahren: Das Interesse der Gattung, das gesellschaftliche Selbsterhaltungsprinzip fordert gebieterisch, dass Regeln und Kanones, Normen und Gesetze aufgestellt werden, welche das individuelle Belieben ausschalten, indem die Gesamtheit öffentliche Befehle (Gebote, Vorschriften, Gesetze) erteilt, denen sich der Einzelne unweigerlich zu unterwerfen hat, ansonst er entweder der physischen Bestrafung, oder der moralischen Ächtung verfällt. Solche Befehlshaber oder Gesetzgeber, welche die Einzelnen, die sich diesen Imperativen freiwillig oder gezwungen unterwerfen, in ihren Bannkreis zwingen, gelten als Autoritäten. Überall dort, wo der Machtwille überragender Persönlichkeiten — Religionsstifter, Gesetzgeber, Despoten, Propheten, Apostel, Genies, Ketzer oder Sektierer — allgemeine Regeln des Verhaltens aufstellen, welche gläubig hingenommen und befolgt werden, bilden sich Willensschablonen heraus, welche auf die einzelnen Individuen durch Übung und Gewöhnung im Laufe der Jahrhunderte mit beinahe automatischer Sicherheit wirken. Das normale, d. h. das gefügte Durchschnittsindividuum handelt in der Regel so, wie seine

Familientraditionen, sein Milieu, seine kirchlichen oder staatlichen Autoritäten ihm vorschreiben. Vermittelst des Autoritätsprinzips, das eine ewige biologische Schutzwehr der menschlichen Arterhaltung darstellt, wird eine gewisse Gleichförmigkeit, ja eine wohltuende Übereinstimmung unter den menschlichen Gruppenhandlungen hergestellt, die ein natürliches Gegengewicht bildet gegen die anarchische Willkür des Individuums.

Die Ausbildung der Ordnungsfunktionen im menschlichen Cerebralsystem errichtet erst eine definitive Scheidegrenze zwischen Mensch und Tier. Empfindungen und Wahrnehmungen, Gedächtnis und Einbildungskraft, Gefühle und Triebe, Affekte und Instinkte haben Tiere genau so, ja sogar vielfach verstärkt und verschärft, wie wir Menschen. Aber den Tieren gehen unsere Ordnungsfunktionen ab, welche uns Menschen ermöglichen, das Chaos von milliardenförmigen Eindrücken in den Kosmos eines gesetzmässig zusammenhängenden Weltbildes umzudeuten. Solche Ordnungsfunktionen besitzen wir: für das Sprechen in den Regeln der Grammatik, für das Denken in den Gesetzen der formalen Logik, für das Fühlen in den Vorschriften der Religionen, für das Wollen in den Normen der Moral, für das Handeln in den Rechts- und Staatsgesetzen, für das Verhalten und Benehmen in Sitte und Brauch, in Mode und Takt, in Konvention und Legalität. Die Ordnungsprinzipien, welche die zufälligen Eindrücke unserer Sinnesorgane, wie wir sie mit den Tieren teilen, nach so festen Regeln miteinander verknüpfen und verknoten, dass aus ihnen ein generelles, für alle Menschen gültiges, also der persönlichen Willkür entzogenes Denkgesetz hervorgeht, wobei der tierische Intellekt nicht mehr gleichen Schritt mit uns zu halten vermag, nennen wir mit Kant: Kategorien. Diesen Kategorien in der Logik, in deren Mittelpunkt nach Schopenhauer die Kategorie der Kausalität steht, korrespondiert nun in der Soziologie die Kategorie der Autorität. Wie es sich dort um Denknöwendigkeit handelt, so hier um Handlungsnotwendigkeit. Was die logische Kategorie der Kausalität für die

Erklärung des kosmischen Zusammenhanges leistet, indem sie an Stelle der fetischistischen Willkür, wie die Welt in den Augen der Wilden und Barbaren dasteht, streng gesetzmässiges Ineinandergreifen aller entgötterten Naturkräfte setzt, das bedeutet die soziologische Kategorie der Autorität, welche der anarchischen Willkür des individuellen Handelns ein Ziel setzt. Wie die logische Kategorie der Kausalität der fetischistischen Gedankenanarchie der Wilden und Barbaren steuert, so die soziologische Kategorie der Autorität der zügellosen Gefühls- und Willensanarchie des egozentrischen Individuums.

Je weiter wir in den Mechanismus der Natur und in den Organismus der Gesellschaft wissenschaftlich eindringen, desto entscheidender werden Zufall und Willkür um allen Kredit gebracht. Wie die Naturwissenschaft den Zufall — von Spinoza als „*asylum ignorantiae*“ gebrandmarkt — aus der theoretischen Erklärung der Welt ausgeschlossen hat, so sind heute die Sozialwissenschaften daran, die Willkür — gleichsam den Zufall des Handelns — aus der praktischen Vernunft, aus der Welt des allgemein-menschlichen Handelns zu verweisen. Und gleichwie das Kausalitätsprinzip den Zufall als logisch zulässige Erklärungsform aus der Naturwissenschaft endgültig verbannt hat, genau so ist das Autoritätsprinzip daran, die Willkür als soziologisch zulässige Form des Handelns wissenschaftlich auszuschalten.

Jene Ordnungsfunktionen, welche den Menschen über das Tier erheben, lassen sich nämlich durchweg als Eigen-gesetzgebung (Autonomie) der menschlichen Gattungsvernunft ansprechen. Sinnliche Bilder, die in zufälliger Reihenfolge und in tausendfältig variierenden individuellen Spielarten in unseren Wahrnehmungskreis treten, empfangen wir Kulturmenschen von der Aussenwelt genau so wie Tiere, Wilde, Idioten und Kinder. Aber nur wir sind imstande, mittelst unserer logischen Denkfunktionen (Kategorien) in diesen scheinbaren Wirrwarr isolierter Eindrucksatome jene endgültige Ordnung zu bringen, wie sie in der Astrophysik und in den beschreibenden Naturwissenschaften vorliegt. Auch die Tiere

haben Verständigungsmittel, mimische Ausdrucksbewegungen, ja sogar artikulierte Symbole, also Ansätze zur Sprache. Aber zu einer Grammatik, zu phonetischen Grundgesetzen, nach denen sich diese Lautsymbole gesetzmässig entwickeln, vollends zu einer formalen Logik, die unseren Denkinhalten den Charakter des Notwendigen aufprägen, haben es unsere halbtierischen Vorfahren, vollends die Tiere niemals bringen können. Das Gleiche gilt vom Fetischismus in seinem Verhältnis zur Religion, vom wandlungsfähigen Brauch zum kodifizierten Recht, endlich von den bei allen Völkerstämmen in verwirrender geschichtlicher Mannigfaltigkeit sich herausbildenden Sitten zum kategorischen Imperativ, zu dem alle Kulturmenschen gleichmässig umfassenden „Sittengesetz“, welches Kant neben dem „bestirnten Himmel über uns“ als höchstes Wunderwerk des Universums preist.

In die gleiche Reihe umfassender Ordnungsprinzipien, welche uns Kulturmenschen ein „System der Natur“, ein wissenschaftliches Weltbild aufbauen, gehört nun auch das Autoritätsprinzip, das uns genau solche Richtlinien für menschliches Handeln gewährt, wie die Kausalität für menschliches Denken. Und hat Schopenhauer die elf übrigen Kategorien Kants als „blinde Fenster“ verspottet, um die Kausalität als Zentral-Kategorie hinstellen zu können, so möchten wir die Autorität, ungeachtet unserer wiederholt erhobenen Forderung einer soziologischen Kategorientafel, als soziologische Zentral-Kategorie hinstellen.

Wollte man gegen diese Voranstellung des Autoritätsprinzips den Einwand erheben, es sei ein keckes Wagnis, in unserem Zeitalter der Autonomie (Selbstgesetzlichkeit) der menschlichen Persönlichkeit für das angeblich überwundene und zum alten Eisen geworfene Autoritätsprinzip eine Lanze zu brechen, so muss ich darauf erwidern, dass zwar die geschichtlichen Formen der Autorität mit der Zeit wechseln und sich wandeln, dass aber das biologische Ausleseprinzip der Autorität als sozialer Regulator der menschlichen Art-erhaltung unaufhebbar ist. Die geschichtlichen Träger

der Autorität überleben sich und schwinden dahin, aber die soziologische Kategorie der Autorität bleibt im Wandel der Zeiten unverrückbar bestehen. Denn in Wirklichkeit war Europa, trotz der vermeintlichen Brechung aller Autoritäten in Kirche und Staat seit der englischen und der grossen französischen Revolution, niemals besser diszipliniert als heute. Der Heidelberger Theologe Ernst Troeltsch führte jüngst in der internationalen Wochenschrift für Wissenschaft, Kunst und Technik unter dem Titel „Autonomie und Rationalismus in der modernen Welt“ (No. 7 vom 18. Mai 1907) vortrefflich aus: Die durchgängige geistige Eigentümlichkeit der modernen Welt ist der Sturz der übernatürlichen Autorität um der Autorität willen. Aber nur die übernatürliche göttliche Geltung und Einsetzung der Autoritäten, der ethische Anspruch auf Brechung des Individuums um der Demut willen ist geschwunden . . . : „Aber die Autoritäten und objektiven Mächte sind sachlich geblieben, und der ethische Anspruch auf die Einfügung des Individuums in den Dienst des Ganzen wirkt sachlich nicht viel anders als jene Autoritätsforderung Den alten übernatürlichen Autoritäten ist das Leben stark erschwert, aber die in ihnen gegebenen Inhalte selbst bleiben nach wie vor zum grössten Teil die Ausgangspunkte und Stoffe des Denkens und praktischen Gestaltens. Formell ist alles anders geworden, und das reicht tief hinein in Stimmung, Gefühl und Gestaltung. Sachlich ist es beim alten geblieben.“ Den Grund dieser von Troeltsch herausgefühlten Erscheinung, dass die Autoritäten zwar wechseln, die Autorität aber als soziale Funktion in unverminderter Kraft weiterbesteht, glaube ich durch die Unterscheidung der Autorität als historischer und psychologischer Kategorie aufgedeckt zu haben.¹⁾ Die Formen der Autoritäten sind nach Zone und Bodenbeschaffenheit genau so verschieden, wie die Sprachen und Kulte. Das

¹⁾ Vgl. meine Abhandlung „Autorität“ in Schmollers Jahrbuch (abgedruckt in meinem Sinn des Daseins, Tübingen, Mohr, 1904, S. 240—271) und meinen Vortrag in der Wiener juristischen Gesellschaft, abgedruckt in der Neuen Freien Presse vom 13. Januar 1907.

Prinzip der Autorität aber scheint, wie ich anderwärts ausgeführt habe, auf dem ganzen Erdenrund ebenso notwendig und unaufhebbar zu sein, wie alle Sprachen eine gemeinsame Logik oder wie alle Kulte und Zeremonielle einen gemeinsamen religiösen Kern in sich bergen. Historisch notwendig sind nur die Formen der Autorität, aber das Prinzip der Autorität ist psychologisch notwendig. Der Arterhaltungstrieb des Menschengeschlechts fordert gebieterisch, dass man sich überhaupt Autoritäten setzt. Welche Art von Autoritäten aber man einzusetzen oder anzuerkennen habe, das ist zeitlich-örtlich bedingt; denn das hängt wie von klimatischen und tellurischen, so besonders von geschichtlichen Bedingungen ab.

Die geschichtlichen Träger der Autorität sind entweder Persönlichkeiten und deren Überlieferungen, oder öffentliche Einrichtungen. Ahnen- und Heroenkultus stehen an der Schwelle wie aller Religion, so auch aller Autorität. Deshalb ist die elterliche Gewalt (*patria potestas*) der ursprüngliche Träger aller Autorität. Selbst Gott wird mythologisch zum Vater des Menschengeschlechts (Gott-Vater) und hervorragende Monarchen werden zum Vater des Vaterlandes (*pater patriae*) umgedichtet, damit sie zu höchsten Trägern der Autorität aufrücken. Landesväter oder Kirchenväter sind von jeher bevorzugte Autoritätsquellen. Die geschichtlichen Träger der Autorität sind; 1. die elterliche, 2. die göttliche, 3. die priesterliche, 4. die königliche, 5. die staatlich-militärische, 6. die rechtliche, 7. die Schulautorität, 8. die Wissenschaftsautorität.

Autorität ist das Ruhende, Beharrende, Gesicherte des Gesamtwillens im Gegensatz zum Schwankenden, Fliessenden und Willkürlichen des individuellen Einzelwillens. Jede Autorität ist solchergestalt eine Art von Vorwille. Was die Autoritäten vorgewollt haben, sollen die ihnen Unterworfenen nachwollen. Jede Autorität ist eine beschleunigende oder hemmende Motivquelle menschlichen Handelns. Sie stellt gleichsam Willensabbreviaturen, Schablonen des Handelns auf, welche allen denen, die sich der betreffenden Autorität fügen, das eigene Wählen und Prüfen unendlich erleichtern. Die

Autorität ist in allen ihren Trägern Repräsentantin des menschlichen Kollektivwillens, der sich meist auf die Gattungserfahrung der vorangegangenen Geschlechter stützt, gegenüber der ratlosen Willkür des Einzelnen. Die ewige Tragik des Menschen ist sein ruheloses Pendeln zwischen der Selbsterhaltung, die ihn zur kräftigen Behauptung seines Eigeninteresses reizt, und der Arterhaltung, die ihn zur Preisgebung des eigenen Willens zu Gunsten des artnützlichen Gesamtwillens nötigt. Und diesen Gesamtwillen symbolisieren die in strengem geschichtlichen Rhythmus einander ablösenden Träger des Autoritätsprinzips.

Dass diese Träger von Hause aus wirkliche oder erdichtete Persönlichkeiten — Ahnen, Heroen, Götter — waren und erst bei gesteigerter Abstraktionsfähigkeit sich in Institutionen — die drei Testamente der historischen Religionen, Verfassungen, Naturgesetze — verwandelten, liegt in der auf sinnliche Anschaulichkeit gestellten menschlichen Gattungsnatur tief begründet. Allüberall geht das Konkrete dem Abstrakten, das personifizierende oder vergegenständlichende Denken dem zuständlichen, vollends dem beziehentlichen Denken zeitlich voraus. Autorität aber ist ein Beziehungsbegriff genau so wie Kausalität oder Wahrheit, wie Nutzen oder Schaden. Dass alle Beziehungsbegriffe nur von Menschen für Menschen gelten, also jenseits des menschlichen Bewusstseins gar keine Realität besitzen, wird nur zu leicht vergessen. Wie vor Wortfetischen, so kniet man vor seinen eigenen logischen Idealen, seinen Begriffsfetischen nieder. Man stirbt für die „Gerechtigkeit“, als wäre sie eine Person, der man sich opfert, oder man wird zum Märtyrer der „Wahrheit“, als wäre sie ein für sich seiendes Wesen, ein Gott, dem man huldigt. In Wirklichkeit entstand das Substantivum: Wahrheit durch kategoriale Verschiebung aus dem adjectivum: wahr, wie das Substantivum: Gerechtigkeit nur die Umwandlung des Eigenschaftswortes: gerecht in das Gegenstandswort: Gerechtigkeit darstellt. Wahr und falsch gilt eben niemals von den Beziehungen der Gegenstände untereinander — denn diese

sind entweder wirklich, oder unwirklich — vielmehr nur vom Urteil über die logische Zulässigkeit der Verbindung von Vorstellungen untereinander. Ebenso gelten gerecht oder ungerecht nur als menschliche Wertbezeichnungen von Willenshandlungen, und zwar lediglich menschlicher Willenshandlungen. Tiere sind gutartig oder böseartig, aber nicht gerecht oder ungerecht. Eine Gerechtigkeit vollends, als Ding oder Gegenstandsbegriff, drückt nur die Umwandlung einer Beziehungsform menschlicher Willenshandlungen in ein Substantivum aus. Da wir uns Eigenschaften ohne Träger dieser Eigenschaften, ohne Substrat (ὑποκείμενον), nicht vorzustellen vermögen, dichten wir den Träger hinzu, indem wir die Eigenschaften durch kategoriale Verschiebung von Attribut zur Substanz veranschaulichen, verlebendigen, verdinglichen. Der reine Beziehungsbegriff: Gerechtigkeit verwandelt sich in Dike oder Themis, verfleischt sich zur Person oder sublimiert sich zur Göttlichkeit, um sich später in göttliche Gerechtigkeit wieder zurückzuverwandeln. Und so dient denn allüberall dieser zu den Beziehungsbegriffen hinzugedachte Träger als lebendiger Odem, der dem toten Skelett abstrakter Beziehungsbegriffe warm pulsierendes Leben einhaucht und ihm solcher-gestalt zu selbständigem Dasein verhilft. Ohne den hypostasierten (hinzugedachten) Träger könnte die leere Beziehung von „Gerechtigkeit“ oder „Wahrheit“ nicht auf eigenen Füßen stehen. Die Umwandlung in ein Substantivum verleiht diesen Beziehungsbegriffen erst die Krücken zum selbständigen Gehen. Hat sich aber erst das beziehentliche Denken in ein gegenständliches zurückverwandelt, wie dies beispielsweise bei der reinen Denkform (Kategorie) der Kausalität der Fall ist, die ja ihrerseits immer nur eine Beziehung zwischen Ursache und Wirkung, Grund und Folge, Reiz und Empfindung oder Motiv und Handlung ausdrückt, so kennt die Begriffsausdehnung eines solchen Wortfetischs keine Grenzen mehr. So z. B. tritt die Kausalität zuerst in der mythologischen Gestalt des Schicksals, der Vorsehung, der Moira, des Fatums genau so auf, wie die Gerechtigkeit unter der Worthülle „Dike“. Nach und

nach aber verwandelt und verflüchtigt sie sich zum logischen Begriff des Determinismus, um endlich bei Spinoza zu den höchsten Staffeln der Vergegenständlichung und Substanzialisierung emporzusteigen: Die Kausalität wird bei ihm als *causa sui* zur Substanz, zur Natur, zu Gott.

Denselben logischen Prozess macht das Autoritätsprinzip durch. Es setzt ein mit Ahnen und Helden, mit Zauberern und Priestern, mit Gesetzgebern und Religionsstiftern, die wir als die ersten Träger der Autorität anzusehen haben. Nach und nach wird die hinzugedichtete Persönlichkeit, der Träger der Autorität, verflüssigt, zu einem Zustands- oder gar Beziehungsbegriff verflüchtigt, ganz ebenso wie die Dike in die abstrakte Gerechtigkeit, das Fatum in den philosophischen Determinismus sich auflösen. Nicht mehr Personen sind jetzt Träger der Autorität, sondern Institutionen, die man als geronnene Gattungsvernunft oder, mit Hegel, als objektiven Geist ansprechen kann.

Der Dekalog, das Solonsche Zehntafelgesetz, die Sullaschen Zwölftafeln, die drei Testamente der monotheistischen Religionen, das römische Recht, Kaisertum und Papsttum, Konzilien und Synoden, Gesetze und Verfassungen, Parlamente und Regierungen heissen nunmehr die neuen Autoritätsquellen. Die konkrete Autorität des Vaters, die noch in ihrem letzten Stümpfchen fortlebt in „Gott-Vater“, im „heiligen Vater“, im „Landes-Vater“, im „Väterchen Zar“ verdünnt sich allgemach zu unpersönlichen Institutionen und Gesetzgebungen. Die persönliche Autoritätsquelle der *voluntas regis* weicht im aufsteigenden geschichtlichen Rhythmus der unpersönlichen *salus publica*. Auch das Autoritätsprinzip demokratisiert sich. An die Stelle der Heteronomie tritt seit der grossen französischen Revolution je länger, desto ausgesprochener die Autonomie.

Die Träger der Autorität sind nicht mehr von oben herab befohlen, sondern sie sind von unten hinauf gewählt, und das heisst: Autonomie (Selbstgesetzlichkeit im Gegensatz zur Fremdgeseztlichkeit). Gesetze als unpersönliche Autoritätsquellen werden uns heute nicht mehr von fremden Willen aufgenötigt,

sei es von Ahnen oder Heroen, sei es von Göttern oder Despoten, sei es von Konzilien oder Synoden, deren Zusammensetzung nicht der souveräne Wille des Volkes bestimmt hat, sondern von gesetzgebenden Behörden, die in konstitutionell regierten Staaten in letzter Instanz den Volkswillen repräsentieren. Alle wahlfähigen Bürger sind Mitkonstituenten jener Gesetze, denen sie sich um so williger unterwerfen, als diese Gesetze nicht Fremdbefehle, sondern Eigenbefehle darstellen. Deshalb sind die konstitutionell regierten Staaten, ungeachtet aller Freiheiten, vermutlich sogar in Folge ihrer, besser diszipliniert, als der tönernen Koloss Russland, wo die Schatten-Autorität noch auf Furcht und Nachahmung sich stützen möchte, welche einer überwundenen geschichtlichen Phase der Selbstentfaltung des Autoritätsprinzips angehören, und nicht auf Einsicht, wie das moderne, autonome Autoritätsprinzip fordert.

Unser heutiges Autoritätsprinzip ist kein gepredigter Glaube mehr, sondern eine wissenschaftlich gefestete Überzeugung. Wir setzen selbst Autoritäten ein — Behörden, gesetzgebende Körperschaften, Regierungen, öffentlich-rechtliche Einrichtungen, Verfassungen — weil man uns biologisch beweisen kann, dass wir solche Autoritäten im Interesse unserer Arterhaltung, die ja letzten Endes auch der Selbsterhaltung zugute kommt, unweigerlich brauchen. Die soziologische Geltung des Autoritätsprinzips beruht auf seiner von uns nachgewiesenen Nützlichkeit als Arterhaltungsprinzips. Die von uns selbst eingesetzten Träger der Autorität sind die erforderlichen Stützmauern, ohne welche der abstrakte Beziehungsbegriff „Autorität“ kein lebendig wirksames, anschaulich darstellbares Fundament hätte. Wie wir den Kausal- oder Substanzbegriff errichten, um mittels dieses Einheitsgerüsts die Funktionen und Gesetze der Natur zu begreifen, so setzen wir uns bewusst Autoritäten, um die Zwecke und Werte der menschlichen Gesellschaft vermittelt ihrer zu erreichen. Ist der Substanz- oder Naturbegriff eine Denknöthwendigkeit, so ist das Autoritätsprinzip eine Zwecknöthwendigkeit.

Die Träger der Autorität sind nun jene Macht- oder Willenszentren, die wir zur Formung von Imperativen im Interesse der Arterhaltung brauchen. Jeder Träger der Autorität stellt eine Herrschaftsform von Menschen über Menschen dar. Diese Träger der Autorität sind die Organe der sozialen Willensbildung. Je nach Zone und Kulturstufe wird ein solcher Befehl (sozialer Imperativ) von übersinnlichen oder sinnlich greifbaren Instanzen, Göttern oder Monarchen, Gesetzestafeln oder Gesetzbüchern erteilt. Pater familias, Herdenoberhaupt, Lehnsheer, die Eupatriden Athens, der mittelalterliche Stadtmagistrat, Zünfte und Gilden, Orden und Bruderschaften, Papst und Kaiser, Kirche und Staat sind, je nach der geschichtlichen Konstellation, Träger der Autorität. Indes herrschte früher durchweg ein einzelner über ein Kollektivum, während heute in vorgeschrittenen Staaten umgekehrt das Kollektivum über den einzelnen herrscht.

Die Träger der Autorität bedienen sich zur Durchsetzung ihres Machtwillens, den sie dem normalen Individuum aufprägen — die anderen, der Autorität sich widersetzen den Individuen heissen in der Kirche Ketzer, im Staat Revolutionäre, im Recht Verbrecher, in Kunst und Wissenschaft Neuerer oder Wühler — durchweg der Massensuggestion. Ihre Hilfsmittel sind grosse Worte, Offenbarungen, Wunder, Bilder, Formeln, Kultformen, Illusionen, Versprechungen, Erlösungen, Erleuchtungen, zu allerletzt Vernunftgründe. Art und Grad dieser Hilfsmittel der Massensuggestion hängen von Klima und Bodenbeschaffenheit, von Zivilisationsstand und Kulturgrad, kurz von geschichtlichen Bedingungen ab. In vorgeschrittenen Ländern versehen Parteiparole und politisches Schlagwort den Dienst der Massensuggestion. Mit der Verbreitung der Naturerkenntnis weicht die mythologische Form der Autorität allgemach der logischen, wie mit dem Aufkommen von Handel und Industrie die mystischen Vertreter der Autorität zurücktreten, um bewusst gesetzten Trägern der Autorität den Platz zu räumen.

Das Autoritätsprinzip verliert nichts an Ansehen und Würde dadurch, dass wir es als unsere eigene Setzung auf-

gedeckt haben. Muss sich doch seit Feuerbach selbst der Gottesbegriff diesen seelischen Ursprung gefallen lassen. Subintelligiert man nämlich an die Stelle der Autorität der menschlichen Gattung die Person, so wird Gott Einer, wie — im Orient — der Despot Einer ist. Die Einheitsfunktion unseres Bewusstseins drängt mit psychologischer Notwendigkeit immer und überall auf Einheitssymbole der Autorität. Selbst Republiken geben sich Präsidenten als Träger dieses Einheitssymbols. Jedes organisierte Zusammen von vielen Menschen behufs Erreichung gemeinsamer Zwecke bedarf der hierarchischen Gliederung, und es tendiert darum allüberall einer führenden Persönlichkeit, einer präsidialen Spitze entgegen. Wenn auch die persönlichen Gesetzgeber (Solon, Lykurg, Moses) allgemach verschwinden, um dem abstrakten Gesetz den Platz zu räumen, und die persönlich gedachten Naturgottheiten als Symbole der Naturkräfte der besseren Erkenntnis weichen müssen, dass die Naturgottheiten nur personifizierte Symbole von Naturgesetzen waren, so haben doch auch wir Modernen unsere vereinheitlichten Autoritätszentren, heissen sie nun: Humanität, Gerechtigkeit, Wahrheit oder Menschheitsfortschritt. Jedoch begreifen wir heute diese Autoritätsinstanzen nicht mehr als lebendige Personen, sondern als lebenspendende Ideale. Personen sind (existieren), Ideale sollen sein, sollen sich verwirklichen. Dachten sich die früheren Generationen ihre Autoritäten als seiend, so begreifen wir sie heute als sollend. Die Träger unserer autonomen (selbstgesetzten) Autoritäten sollen jene Zwecke realisieren, derentwegen wir sie eingesetzt haben. Die früheren Träger der Autorität wurden ontologisch als Seinsnotwendigkeiten gedacht, die heutigen werden teleologisch als Zwecknotwendigkeiten gedeutet. Jene waren Vollstrecker einer starren Idee, diese sind Vollzieher eines allmählig zu verwirklichenden Ideals. Den Naturgesetzen in der Physik und den Sittengesetzen in der Moral korrespondieren die Zweckgesetze in der Soziologie. Haben die Naturgesetze — nach Kant — denknotwendige und die Sittengesetze (der kategorische

Imperativ) willensnotwendige Gültigkeit, so haben die Imperative der Autoritäten zweckgesetzlichen Charakter. Den Naturgesetzen muss man, den Sittengesetzen soll man sich, nach Kant, unbedingt unterwerfen, den Zweckgesetzen aber, in deren Mittelpunkt die Imperative der Autoritäten stehen, soll man sich nur bedingt unterwerfen. Natur- und Sittengesetze gelten absolut, soziale Imperative der Autoritäten aber nur relativ, denn sie sind zeitlich und örtlich bedingt. Ihre Geltung ist von der restlosen Erfüllung ihrer Aufgabe abhängig. Haben die Träger der Autorität jene Ideale, in deren Dienst sie gestellt sind und als deren lebendige Inkarnation sie eingesetzt worden sind, nicht begriffen oder nicht erfüllt, so haben ihre Befehle keinen unwidersprechlichen Zwangscharakter. Zwecksetzungen können in dem Augenblicke aufgehoben werden, in welchem sie ihre Funktionen nicht mehr zweckdienlich erfüllen. Unsere heutigen Träger der Autorität sind deshalb der öffentlichen Kontrolle unterworfen, weil sie als Funktionäre der Gesamtheit sich in ihren öffentlichen Handlungen darüber auszuweisen haben, dass das Vertrauens- und Machtzentrum, das man stellvertretend in ihre Hände gelegt hat, fortdauernd gerechtfertigt bleibt. Früher hatte die Autorität nur zu befehlen, das Individuum nur zu gehorchen. Heute aber sind die Träger der Autorität unsere eigenen Setzungen, folglich unterstehen ihre Handlungen der öffentlichen Kritik genau so wie sie aus dem öffentlichen Vertrauen hervorgegangen sind. Wie wir nun aus der geschichtlichen Tatsache, dass man Penaten, Götzenbilder, Idole nur zertrümmerte, um immer wieder neue Götter zu schaffen, folgern müssen, dass der Gottesbegriff eine seelische Notwendigkeit der sich kulturell entfaltenden Menschennatur darstellt, genau so müssen wir aus dem Umstande, dass man alte Autoritäten stürzt, um immer wieder neue zu errichten, unabweislich den Schluss ziehen, dass Autoritäten sozialpsychische Notwendigkeiten darstellen. Sie sind das seelische Rückgrat der Gesellschaft.

Der Staat und die sozialen Gruppen.

Von

Prof. Ludwig Gumplowicz (Graz).

Will man den Staat richtig begreifen, so muss man ihn als einen Komplex sozialer Gruppen ins Auge fassen. Nur aus diesem Gesichtspunkte kann sein Wesen und seine Entwicklung im richtigen Lichte erscheinen.

Nun wissen wir, dass sofort mit der Entstehung des Staates zwei soziale Gruppen ihn bilden: die Conquistadoren und die unterworfenen Bevölkerung.

In allen Staaten aber ohne Ausnahme, kann, nicht lange nach ihrem Entstehen das Vorhandensein eines Mittelstandes konstatiert werden, der sich wie eine Pufferschicht zwischen Herren und Untertanen einschiebt.

Über den Ursprung und die Herkunft dieser Mittelschicht stehen sich zwei Ansichten gegenüber, von denen aber jede teilweise berechtigt ist und die wahrscheinlich beide zusammengenommen erst die ganze Wahrheit enthalten.

Lester Ward scheint anzunehmen, dass diese Mittelschicht sich unter dem Einfluss ökonomischer Gesetze aus Mitgliedern sowohl der herrschenden wie der beherrschten Klasse des primitiven Staates rekrutiert und zu einer „urtypischen Bourgeoisie“ entwickelt.¹⁾

Mir fiel es auf, dass in den meisten Staaten der Vergangenheit wie auch der Gegenwart, diese Mittelschicht vorwiegend aus Fremden besteht, die weder der herrschenden, noch der versklavten Klasse angehören.

Ich führte dafür nicht nur eine Anzahl historischer Tatsachen an, sondern es schien mir diese Ansicht auch der Umstand zu unterstützen, dass Staatstheoretiker, welche Pläne

¹⁾ Vergl. Lester F. Ward, Reine Soziologie, deutsch v. J. Unger, Innsbruck (Wagner) 1907 S. 242 ff. Diese Ansicht Wards mag eine Stütze finden in der Darstellung der Entstehung des Mittelstandes, die uns A. Thierry in seiner Geschichte des französischen Tiers-Etat gibt.

zu Staatsgründungen entwarfen, den Mittelstand aus Ausländern zu bilden vorschlugen, (z. B. Thomas v. Aquin). Jedenfalls deutet das überall gleiche Auftauchen einer solchen Mittelschichte auf eine natürliche Ursache hin, die überall gleich wirksam ist. Diese dürfte darin liegen, dass eine solche Mittelschichte einem Bedürfnisse der Herrenklasse entspricht, da sie solche Lebensbedürfnisse derselben, welche durch die Sklavenarbeit allein nicht befriedigt werden können, befriedigt. Denn die Hörigen-Arbeit hat es zumeist mit der Produktion der Rohstoffe zu tun (Ackerbau, Viehzucht, Plantagenarbeit, Bergbau u. dgl.), während der Mittelschichte teils die Bearbeitung dieser Rohstoffe, also Handwerk, teils die Herbeischaffung der verschiedensten Ausland- und Industrieprodukte, also der Handel zufällt. Das ist ihre wirtschaftliche Funktion. Ferner hat dieselbe auch eine politische Bedeutung, indem sie die Reibungsflächen zwischen Herren- und Untertanenschichte mildert, weswegen wir sie oben als Pufferschichte bezeichnet haben. Als solche dient sie sehr häufig zur Ableitung der in der Untertanenschichte aufgespeicherten Hassgefühle gegen die Herrschende, indem sie den Sündenbock abgibt, auf dessen Rücken sich jene der Herrschende geltenden Gefühle des Hasses und der Rache entladen. Denn das Vorhandensein der Mittelschichte enthebt vielfach die Herrschende des unmittelbaren Druckes auf die Untertanenschichte, indem derselbe mittelst des Mittelstandes geübt wird. Um eine moderne Illustration dieses Satzes zu bieten, erinnere ich an die Rolle, welche jüngstens die jüdischen Gutspächter in Rumänien spielten, auf die sich die Wut der Bauern entlud für den agrarischen Druck, dessen eigentliche Urheber doch nur die Bojaren waren.

Wie immer man die Sache beurteilen mag, die Mittelschichte ist zur Erhaltung der Gesamtorganisation nötig; dass sie bei Sklaven- (Bauern-) Aufständen das unmittelbare Angriffsobjekt bildet, das liegt im Interesse der Gesamtorganisation, die beim Mangel einer solchen Pufferschichte sofort dem Untergange geweiht wäre. Vom Standpunkte der Gesamt-

organisation ist also diese Mittelschichte nötig und der Naturprozess, der sie erzeugt, arbeitet im Interesse der Gesamtheit, ist daher, wie die Neo-Vitalisten sich ausdrücken, zielstrebig.

Nun müssen wir zweierlei Arten sozialer Gruppen im Staate unterscheiden: primäre und sekundäre. Zu den ersteren gehört die unterworfenen unfreie Bevölkerung, die herrschende Klasse und der Mittelstand. Zu den letzteren gehören alle die zahlreichen sozialen Gruppen, die sich aus obigen drei primären Schichten herausdifferenzieren. So geht aus dem beherrschten Landvolke in neuester Zeit der Stand der Arbeiter hervor, aus dem Mittelstand die so zahlreichen sozialen Gruppen die sich auf Grund von besonderen Berufen und Besitzverhältnissen bilden, wie z. B.: Gross-Industrielle, Beamte, Militär, Geistlichkeit u. dgl. Auch die herrschende Klasse spaltet sich frühzeitig in hohen und niederen Adel und stellt auch ihr Kontingent zu vielen anderen sekundären Gruppen, wie zum Beamtenstand, Militär und Geistlichkeit. Dieses fortwährende Sichaussondern und Hinauswachsen sekundärer sozialer Gruppen aus den drei primären begleitet die aufsteigende Entwicklung des Staates. Eine jede solche Neubildung entspricht zunächst einem wirtschaftlichen und kulturellem Bedürfnisse, erlangt aber in zweiter Linie eine sozialpolitische Bedeutung.

Es sei nur an die jüngste soziale Gruppenbildung der Gegenwart erinnert, an die der Industriearbeiter, welche in erster Linie einem rein wirtschaftlichen Bedürfnisse entsprach, in zweiter Linie aber eine gewaltige sozialpolitische Bedeutung erlangt hat.

Ebenso aber wie die Entstehung des Staates aus der Initiative der herrschenden Klasse hervorging, ebenso erfolgt die Entstehung jeder neuen sozialen Gruppe zunächst im Interesse der herrschenden Klasse und wenn nicht direkt aus ihrer Initiative, so doch mit ihrer Beihilfe.

Unter den drei primären sozialen Gruppen nun nimmt der Mittelstand nach der herrschenden Klasse die wichtigste Stelle ein. Er genießt persönliche Freiheit und mannigfache

Privilegien; nur an der Herrschaft und der Regierung nimmt er anfangs keinen Anteil, dagegen bildet er in immer steigendem Masse eine Hilfsquelle zur Befriedigung der Bedürfnisse der herrschenden Klasse. Je mehr er nämlich durch seine Arbeit und seinen Unternehmungsgeist in den Besitz materieller Güter gelangt, desto mehr wird er von der herrschenden Klasse zur Bedeckung der Kosten der Staatserhaltung, welche doch in erster Linie Erhaltung der herrschenden Klasse bedeutet, herangezogen. Allerdings genießt er ja auch den Schutz des Staates, der ihm, ausser der persönlichen Freiheit, Sicherheit der Person und des Eigentums gewährt, so dass sich seine Beiträge zur Erhaltung des Staates als eine Gegenleistung für die von demselben empfangenen Wohltaten darstellen.

Aber dieses Verhältnis von Leistung und Gegenleistung kann sich ja verschieden gestalten und auch einer verschiedenen Beurteilung unterliegen.

Wenn der im Laufe der Zeit unter dem Schutze des Staates wohlhabend gewordene Mittelstand auch zu Aufklärung und Bildung gelangt, wenn er Kapital und Intelligenz erworben hat und ein klares Urteil über seine Stellung im Staate gewinnt, beginnt er sich gegen seine Bevormundung durch die herrschende Klasse zu sträuben, und einen seiner wirtschaftlichen und geistigen Macht entsprechenden Anteil an der Herrschaft im Staate zu beanspruchen.

Der Sieg ist ihm sicher, denn bessere Kampfmittel als Intelligenz und Kapital besitzt auch die herrschende Klasse nicht. An Zahl aber ist dieser der „tiers état“ überlegen. Zudem kann der Mittelstand sich das „Volk“ zum Bundesgenossen werben, indem er ihm nach Niederwerfung der „Herren“ reiche Beute verspricht.

Dieses Versprechen hält er natürlich nicht ein, denn nach dem Siege der Revolution findet er es in seinem Interesse, im Bunde mit den besiegten Herren das Volk zu bedrücken. Er kümmert sich wenig darum, dass die Zugeständnisse, die er sich mit Hilfe des Volkes errungen, aus dem Fleische desselben herausgeschnitten wurden.

Um dieses Manöver dem Volke zum Bewusstsein zu bringen, muss erst eine neue soziale Gruppe entstehen und ihre geistigen Führer hervorbringen: die Arbeiter und ihre Theoretiker (Agitatoren). Diese letzteren sind meist Überläufer aus dem Mittelstande und bringen zum Kampf gegen die Bourgeoisie den ganzen Eifer von Renegaten gegen ihre früheren Angehörigen mit. Mit ihren „Arbeiterbataillonen“ wenden sie sich zunächst gegen den Mittelstand, bekämpfen die „verräterische“ Bourgeoisie und den „ausbeutenden“ Kapitalismus.

Je gewaltsamer aber unten der soziale Kampf zwischen den Gruppen wütet, desto sicherer thront auf unnahbarer Höhe der Absolutismus.

Sein Träger ist der Monarch. Er war ursprünglich nur ein Vertreter der herrschenden Klasse; er ging aus ihr hervor, und war nur der „primus inter pares“, der in der Regel seine Würde der jedesmaligen Wahl seiner Standesgenossen verdankte. Als später die Wählbarkeit allmählich in Erblichkeit überging, und durch dieselbe die „Hausmacht“ der Herrscher immer grösser wurde, kam es dazu, dass die Person des Monarchen allein (allerdings auf die ihn umgebende „Kamarilla“ gestützt) so viel im Staate zu gelten begann, wie nur irgend eine soziale Gruppe, ja dass er in manchen Staaten mit Recht als ein selbständiger „Stand“ bezeichnet wurde.

Denn wenn sich zur früheren formalen Vorzugstellung die materielle Übermacht gesellte, so repräsentierte dieser „erste Stand“ tatsächlich die mächtigste soziale Gruppe im Staate, oder, um mit Ratzenhofer zu sprechen, die mächtigste „politische Persönlichkeit“. Als solche beherrscht der Monarch alle sozialen Gruppen im Staate, indem er nach Umständen sich jeweils mit den einen gegen die anderen verbündet, sich auf die einen gegen die anderen stützt und nach Belieben die einen Gruppeninteressen gegen die anderen ausspielt.

Je mehr es aber solcher Gruppen im Staate gibt, — und wir wissen, dass ihre Zahl mit der Entwicklung des Staates wächst — desto mehr Gewinnchancen hat der — Absolutismus. Allerdings tritt derselbe nicht immer in seiner primitiven, brutalen Form auf. Er versteht sich zu maskieren. Bald ist er „konstitutionell“, bald „parlamentarisch“ — ja auch „republikanisch“ — je nach Umständen. Heute von „Gottesgnaden“, morgen „durch den Willen des Volkes“ — aber seinem Wesen nach bleibt er sich gleich. Er ruht immer auf festem Boden. Unerschütterlich ist sein Fundament: das Autoritätsbedürfnis der Masse.

Denn diese bleibt sich immer gleich. Mag der Staat sich entwickeln zu seiner höchsten Stufe, die Qualität der Masse ändert sich nicht. Der Zwischenbau aber zwischen Masse und Spitze, die immer sich mehrenden sozialen Gruppen sorgen durch ihre gegenseitigen Interessenkämpfe und Eifersüchteleien für die Sicherheit des Absolutismus, mit dem sie, bald die eine bald die andere, Bündnisse eingehen und dem sie gute Dienste leisten.

Die wichtigste dieser Gruppen neben dem Mittelstande sind die auf dem Grunde von Religionsgenossenschaften zu Kirchen sich gestaltenden Priesterkollegien und Hierarchien. Sie spielen eine wichtige Rolle in der Entwicklung des Staates, da sie als Machtfaktoren in den staatlichen Gruppenkampf eintreten und in Verteidigung ihres Eigeninteresses bald die eine, bald die andere Gruppe durch Bundesgenossenschaft heranziehen, bald der einen, bald der anderen ihre Unterstützung leihen, aber auch nach Umständen und Erfordernis ihres Interesses bald die eine bald die andere bekämpfen.

Allerdings ist die im Staate mächtigste Kirche zumeist Bundesgenosse des Absolutismus, denn dieser weiss ihre Dienste zu schätzen und ist imstande, dieselben am reichsten zu belohnen. Häufig aber, wenn es zum Kampf des Klerikalismus mit dem Absolutismus kommt, stellt sich ersterer auf Seite des — Feudalismus, um im Bunde mit demselben den Absolutismus zu stürzen.

Und zwar bezeichnen wir als Feudalismus die Bestrebungen derjenigen sozialen Gruppe, die sich nach Ausbildung des Absolutismus (der absolut gewordenen Monarchie) von demselben trennte, und häufig im Interessengegensatz zu ihm gerät. Zwischen diesen beiden sozialen Gruppen, deren Prinzipien wir als Absolutismus und Feudalismus bezeichnen, kommt überhaupt im Staate der politische Kampf zuerst zum Ausdruck und in den Wechselfällen dieses Kampfes bilden sich jene Grundsätze des Konstitutionalismus und Parlamentarismus aus, die dann von den später zu politischen Kämpfen gelangenden sozialen Gruppen für ihre eigenen Interessen und Zwecke verwertet werden.

Denn wie zahlreich auch die sozialen Gruppen sein mögen, die sich mit steigender Kultur im Staate bilden, so bleiben doch die drei Schichten, Bauern, Bürger und Feudale, das wirtschaftliche Knochengerüste des Staates. Alle Bewegungen desselben lassen sich aus den Tendenzen dieser seiner drei Hauptbestandteile erklären, die miteinander in Widerstreit sind und von denen die mächtigste immer die Entwicklungsrichtung des Staates bestimmt.

Innerhalb dieser drei Schichten ist es wieder der strammere oder losere Zusammenhalt, der in ihnen sich bildenden sekundären sozialen Gruppen, von dem die Macht der ganzen Klasse abhängt.

Man kann also sagen, dass jede Tat, jede Handlung des Staates, also in erster Linie jedes staatliche Gesetz die Resultierende ist der einander widerstreitenden Tendenzen seiner drei primären Gruppen. Die Macht aber dieser primären Gruppen, die sich im sozialen Kampfe zu bewähren hat, hängt ab von dem Verhalten der in ihnen entstandenen sekundären Gruppen, deren Zahl mit der steigenden Kultur immer wächst.

Denn Kultur ist ja gleichbedeutend mit Arbeitsteilung, und Arbeitsteilung schafft immer neue Berufe, diese aber sind gruppenbildend und jede besondere Gruppe hat ihr besonderes ökonomisches Interesse, das im politischen Kampfe

sich geltend machen will. Doch haben die vielen in Einzelfragen sich bekämpfenden Gruppen jeder Klasse immer auch gemeinsame Klasseninteressen gegenüber den anderen Klassen.

Als Beispiel, wie Arbeitsteilung Berufe schafft, und diese besondere soziale Gruppen ins Leben rufen, diene Militär und Bureaukratie. Diese zwei Gruppen mögen sich aus den verschiedensten Schichten und Ständen rekrutieren: als besondere Gruppen haben sie ihre besonderen Interessen, Standesinteressen. Zu all den bisher genannten Gruppen kommen endlich noch nationale Gruppen, die seit der Mitte des 19. Jahrhunderts unter der Flagge der nationalen Idee um konkrete Interessen im Staate kämpfen.

Unter dieser grossen Zahl von Gruppen spielt sich nun im Rahmen der Gesamtorganisation des Staates der friedliche Gruppenkampf ab, der zuerst einer aufsteigenden Kultur-entwicklung dient, so lange es dem Absolutismus in seinen wechselnden Formen gelingt, die Gesamtorganisation aufrecht zu erhalten, der aber von dem Momente an, wo die Massen in Aktion treten, perniziös zu werden beginnt und den Staat auf die abschüssige Bahn des Niederganges drängt. Man kann also sagen, dass während der aufsteigenden Entwicklung die staatserhaltenden Tendenzen siegreich sind, hingegen in der niedergehenden Entwicklung die staatsstürzenden Tendenzen triumphieren.

Und zwar triumphieren sie mit dem Erscheinen der Massen auf der politischen Arena. Denn die Massen sind naturgesetzlich von tiefem elementaren Hass erfüllt gegen den Staat, dessen Kulturwerke mit ihrem Blute gekittet und daher ihnen ein Gräuel sind.²⁾ Die Massen repräsentieren im Staate die wilde, ungezügelte Menschheit, das Menschenreich als Teil des Tierreiches, aus dem der Staat emporstieg und das er zu bändigen trachtet. Eine mühevollen Aufgabe, die er anfangs mit Gewalt, sodann mit all den Listen und Künsten

²⁾ Eine treffliche Charakteristik der in revolutionäre Gährung geratenen Masse gibt J. K. Kochanowski in der Skizze „Les meneurs de la foule“ in den *Annales de l'Institut international de Sociologie* Paris 1907.

der Politik zu lösen versucht, bis er eines Tages ans Ende seiner Kraft angelangt, der unerschöpflichen elementaren Übermacht der – Menschheit erliegt, aus der dann von neuem als „Naturprodukte“, Staaten erstehen, um nach denselben Naturgesetzen wie die früheren ihren Lebenslauf zu vollenden.

Dieser Lebenslauf des Staates stellt sich uns dar als sozialer Kreislauf, der sich zwischen Anarchie und Anarchie abspielt. Denn Anarchie stand an der Wiege des Staates und Anarchie triumphiert an seinem Grabe.

Glücklicherweise ist der Triumph der Anarchie nie dauernd. Aus dem sozialen Chaos entsteht mittels blutiger Gewalttaten immer wieder eine neue Herrschaftsorganisation, eine staatliche Ordnung und eine soziale Entwicklung beginnt von neuem.

So stellen sich uns die äusseren Konturen der Entwicklung des Staates dar.

Die treibende Kraft aber dieser Entwicklung kann man als einen sozialen Vitalismus bezeichnen, da sie offenbar eine vitalistische Zielstrebigkeit zeigt, die auf Erhaltung der staatlichen Organisation gerichtet ist. Diese Kraft aber unterliegt demselben Gesetze wie alle anderen vitalistischen Kräfte in der Natur. Sie erschöpft sich im Laufe der Entwicklung jeder einzelnen sozialen Organisation, versagt und erlischt — bis dann wieder „neues Leben blüht aus den Ruinen“ — und der Naturprozess der Staatsentwicklung nach blutiger Unterbrechung von neuem beginnt.

Arbeitsfragen

von

**Dr. Karl Hilty o. Professor der Rechte an der
Universität Bern.**

Beinahe jedermann, der überhaupt nachdenkt, vom Kaiser und Papst bis zum Tagelöhner, ist heutzutage überzeugt von der Notwendigkeit der Arbeit, und die meisten werden dem Ausspruche eines berühmten Menschenfreundes, den wir am Schlusse anführen, vorbehaltlos beistimmen.

Ausgenommen hiervon bleiben wesentlich bloss einige reiche, oder vornehme Müssiggänger, welchen ihr Leben einigermaßen zu erschweren eine Aufgabe der modernen sozialen Gesetzgebung sein dürfte, und — das muss man leider beifügen — dermalen noch ein erheblicher Teil des schönen Geschlechts, der zum Müssiggang förmlich erzogen wird. Sobald die Frauen aber die Wahrheit gänzlich begriffen haben werden, dass eine mässige und für sie passende Arbeit auch, neben anderen Vorteilen, für die Entwicklung und Erhaltung der körperlichen Schönheit dienlich ist,¹⁾ so werden sie sich von dem Sport (der bereits ein Anfang dazu ist) der Arbeit zuwenden und bald die eifrigsten aller Arbeiter sein, womit eine neue Ära der sozialen Entwicklung in der Welt beginnen kann.

Sonderbar bleibt aber dennoch einerseits, dass trotzdem ein gewisser Widerwille gegen die Arbeit tief in jedem Menschen steckt, so dass sich eigentlich niemand ein Paradies, oder ein künftiges Leben mit sehr vieler Arbeit ausgestattet denkt, selbst wo nicht islamitische Vorstellungen darüber obwalten.

Ist dies nun ein Zug unserer ursprünglichen Natur, der auf eine andere Präexistenz hinweist, oder gehört es zu dem „Gesetz der Trägheit“, das auch im Menschen waltet? Oder liegt es, wenigstens teilweise, an der oft unrichtigen Art und Einteilung der Arbeit? Jedenfalls ist der letztgenannte ein Hauptgrund der Abneigung gegen die Arbeit, und zugleich derjenige, welcher sich durch Überlegung und Gewöhnung am leichtesten beseitigen lässt, so dass man gut tun wird sich damit vorzugsweise zu beschäftigen.

Andererseits ist aber Einsicht und Aufklärung auch in diesem wichtigen Kapitel des Menschenlebens nicht alles; sondern es muss auch noch Kraft hinzukommen und es wird die Erhaltung und Erziehung der Arbeitskraft einen

¹⁾ Der arbeitenden Frau fehlt zwar die bloss puppenhafte Schönheit der Müssiggängerin; sie besitzt aber dafür eine dauerhaftere, mehr vergeistigte, falls ihre Arbeit eine geeignete und nicht übermässige ist.

Hauptgegenstand einer künftigen, mehr auf das unmittelbar Praktische gerichteten Lebensphilosophie der zivilisierten Völker zu bilden haben.

Dazu sollen die folgenden Überlegungen etwas beitragen, die jeder aufmerksame Leser mit seinen eigenen Erfahrungen, für ihn passend, ergänzen wird.

1. Kenne genau deine Arbeit, die du tun kannst und sollst — und tue sie. Suche keine andere, statt derselben, und noch weniger gar keine. Das eine, wie das andere bildet die Hauptursache des Unglücks bei der unzufriedenen Mehrzahl aller Menschen. Sie wollen entweder eine andere Arbeit, als die, welche sie haben und leisten können, oder sie möchten überhaupt ein Leben ohne Arbeit haben, das sie sich mit Ungrund als ein glückliches vorstellen, während es in Wirklichkeit ein ruheloses und jedenfalls ein von Gott und von allem Segen verlassenes ist.

Man muss auch sogar, sobald man sie entdeckt hat, bei seiner Spezialität von Arbeit und bei seiner individuellen Arbeitsmanier bleiben. Jeder Mensch ist als ein Original gedacht und bestimmt, ein solches zu werden. Was ihn dahin führt, macht ihn zufrieden, das Gegenteil unruhig. Es ist auch für jeden eine Arbeit und ein Platz in der Welt vorhanden und es liegt an seinen Fehlern, oder an denen der herrschenden Staatsordnung, wenn er nicht gefunden wird. „Jeder an seinen Platz“, an den er nach Gottes Willen und von Rechts wegen gehört, das ist die einfachste Formel eines gesunden Staatsrechts, der sich dasselbe auch immer mehr annähern wird.

Es ist nicht uninteressant zu beobachten, wie weit dies bereits in uns näher bekannten Kreisen der Fall ist, und in sehr hohem Grade hängt das jeweilige Wohl unserer grösseren und kleineren Gemeinwesen davon ab. Bei manchen uns bekannten Personen kann man es geradezu sagen, sie wären vortreffliche Arbeiter in dieser, oder jener Berufsstellung geworden, nur nicht in derjenigen, auf die sie ihre Geburt,

oder die unverständige Wahl ihrer Angehörigen, oder die Vorurteile ihres sogenannten Standes hingewiesen hatten. Das Problem der Erziehung, der Selbsterziehung und zum Teil der Staatsordnung ist es ganz wesentlich, dafür zu sorgen, dass niemand so leicht seinen Beruf verfehlt und dadurch unfruchtbar für die menschliche Gesellschaft und unglücklich in seinem eigenen Lebenslauf werden kann. Man muss daher auch, wenn man jemand unzufrieden und unglücklich sieht (oder es selbst ist) zu allererst nach seiner Arbeit fragen, nicht nach seiner Religion, oder Philosophie, oder seiner Ökonomie. Den meisten fehlt es zunächst einmal an der richtigen Arbeit. Verschaffe ihnen eine solche; nachher predige ihnen Religion oder Moral, sie werden aufmerksamer zuhören. Fange auch bei dir selbst, wenn dir nicht wohl zu Mute ist, mit arbeiten an dich zu ermuntern, nicht mit Grübeln. Selbst beten kannst du ganz gut während der Arbeit; dazu braucht es, als Regel wenigstens, keiner besonderen Zeiten oder Veranstaltungen. Die Engel des Alten Testaments kommen immer zu arbeitenden Menschen, und auch heute kommen die guten Gedanken schwerlich sehr häufig zu ändern.

2. Tue die Arbeit nicht ab, als etwas, das „erledigt“ werden muss, sondern verrichte sie als etwas, das dir nützlich und notwendig ist, also mit Freudigkeit und Pflichtgefühl, und jedenfalls so gut als es dir irgend möglich ist.

Wenn dir etwas überhaupt nicht obliegt, weg damit; tue es gar nicht, es ist dann nur Zeitvertreib, beziehungsweise Zeitverderb, und wenn es obendrein noch mit Unlust geschieht, meistens doch blosses Scheinwerk. Lass dich nie zu irgend einer Arbeit verleiten oder nötigen, die nicht deines Berufes ist, und mute daher auch andern keine überflüssige Arbeit zu. Werde nie ein Menschen- oder Tierplager. Das Erstere sind oft die sonst besten Leute, indem sie beständig sich und andern unnötige Lasten auflegen. Ein grosser Teil der Schwere des Lebens stammt sogar aus dieser Quelle. In unserer heutigen Schule namentlich sind wohl die Hälfte der Lehr-Gegenstände

für das Leben mehr oder weniger unfruchtbar, und daher zu einer Überforderung an Lehrer und Lernende geworden. Das wird sich im Verlaufe einer weiteren Generation noch mehr, als bisher schon, herausstellen. Die Revision aller Begriffe über das Schulwesen und aller Lehrmethoden ist ein Haupterfordernis unserer Zukunft. Ohne dass die gebildete Klasse in Deutschland und Frankreich eine bedeutende Vertiefung in ihrer Bildung erfährt, werden alle geistigen Fortschritte dieser Völker ausbleiben. Die Volksbildung allein hilft zu wenig dazu, denn die Veredlung eines Volks muss von oben herab anfangen; sonst kommt sie nicht gründlich zustande.

3. Tue, in der Regel wenigstens, das Nächstliegende und Nötigste zuerst; das übrige wird dir dadurch erleichtert werden.

Diesem Grundsatz handeln erfahrungsgemäss fast alle Menschen entgegen, und erschweren sich dadurch die Arbeit. Immerhin hat man doch mitunter einen augenblicklichen Widerwillen gegen eine bestimmte Arbeit, der es nicht gestatten will, sie mit Freudigkeit und daher gut zu machen.

Dann ziehe eine andere vor; nur nicht keine.

Abwechslung in der Arbeit ist überhaupt beinahe gleichwertig mit Ausruhen und wer dies versteht, kann damit ohne jeden Schaden viel mehr arbeiten, als andere.

4. Wenn du bereits gearbeitet hast — aber nicht vorher — höre augenblicklich auf, sobald Unlust, oder Müdigkeit sich zeigt, und fange wieder von neuem an, sobald es möglich ist.

Die Unlust vor der Arbeit und nach derselben ist sehr zu unterscheiden und die erstere zu überwinden, die andere nicht. Dieses letztere geschieht auf Kosten der Nerven, Augen, des Gehirns und der Gesamtarbeitskraft; wer sich darin richtig zu schonen versteht, wird schliesslich in der Gesamtleistung viel weiter kommen, als wer mit Zwang fortarbeitet. Die beste Arbeit, namentlich in grösseren Dingen, wird stets

in angemessenen Absätzen geleistet, keineswegs in einem Zuge, und erfordert eine gewisse Frische des Geistes und Körpers, ohne die sie auch nicht anregend und überzeugend auf andere wirken kann, sondern stets ein wenig „nach der Lampe riecht“. Ein erheblicher Teil unserer „Wissenschaft“ hat diesen üblen Geruch an sich, — und nicht weniger ein guter Teil unserer zeitweiligen Kirchlichkeit.

Vieles wird überhaupt nur durch mehrmalige Inangriffnahme dem Arbeitenden selber ganz klar, und ohne Überarbeitung lässt sich, namentlich in rein geistigen Arbeiten, kein ganz gutes Werk herstellen.

5. Man muss aber auch fertig werden und abschliessen können.

Selbst wenn die „Idee“ nicht gänzlich erreicht worden ist in der Ausführung.

Ein „Werdendes“, der Verbesserung Fähiges bleibt alles Menschliche, und manchmal wirkt es sogar in dieser Form noch stärker auf Werdende (die wir alle sind und bleiben) denen das Vollkommenere noch zu ferne steht und nicht fassbar ist. Die in der Geschichte der Menschheit wirkungsvollsten Bücher sind keineswegs „formvollendete“ Werke gewesen, und niemals wird ein guter Schriftsteller mit seinem Werke ganz zufrieden sein; das ist die Eigenschaft der anderen, die häufiger sind.

Jede gute Arbeit hat auch ein inneres Wachstum. Zuerst entsteht die Vorstellung davon, die allmählig, oft sehr langsam, bestimmter und vollständiger wird. Dann kommt — oft unerwartet plötzlich — der psychologische Moment, wo sie ausgeführt werden muss. Dann folgt eine, oft mehrmalige, Überarbeitung; immer aber muss ein Ende gefunden werden. Es braucht nicht alles ein Monument zu werden; es genügt, wenn es ein brauchbarer Baustein in der Leistung des gesamten Zeitalters ist.

Die Engländer und Amerikaner haben über das Arbeiten einige ganz gute Worte geprägt, die aber doch für Deutsche etwelcher Einschränkung bedürfen. Denn die Wahrheit ist auch bis auf einen gewissen Grad national; sie passt nicht immer und in gleicher Weise für alle. Alle Philosophen, oder Gesetzgeber, die das nicht berücksichtigen, verfallen dem Irrtum, und es scheint ein Bedürfen unserer Zeit werden zu wollen, dem Individualismus auf allen Gebieten wieder zu seinem relativen Rechte zu verhelfen und bei aller „Annäherung der Nationen“, (die sich durch den Götzen des Tages, den „Verkehr“, ganz von selber vollzieht,) die natürlichen nationalen Schranken festzustellen, ohne die sich niemand, in einer öden Gleichförmigkeit des Lebens und Denkens auf der ganzen Erde, oder auch nur unter den zivilisierten Völkern, wohl fühlen würde.

Das beste dieser Worte ist vielleicht das des edeln William Penn: „Love labour. For if thou doest not want it for food, thou mayest for physic. It is wholesome for the body and good for the mind“.

Die Wahrheit ist unbestreitbar. Nur gehört, wie bei noch mancher anderen Wahrheit, zur Ausführung noch Liebe hinzu, nicht bloss Erkenntnis und Aufklärung, und es ist, wie schon gesagt wurde, etwas in dem Menschen, was der Neigung zur Arbeit widerspricht, und vieles in unserer gegenwärtigen Staatsordnung, was diese Neigung nicht befördert.

Ein anderes Wort von einem mir nicht gegenwärtigen Schriftsteller sagt:

„One thing at a time, and just play that one thing for its worth“.

Das ist in der Tat einer unserer Hauptfehler im Arbeiten, dass wir oft mehrere Arbeiten gleichzeitig betreiben wollen, oder dass wir einer Sache — und dazu gehören die angeblich grössten staatlichen und kirchlichen Interessen — mehr Wert beilegen und mehr Zeit opfern, als sie es verdient und eigentlich

nötig hat. Ein recht erheblicher Teil der Bestrebungen, die alle Zeitungen und Zeitschriften erfüllen und in allen Parlamenten und Schulen ihre lauttönende Vertretung haben, sind relative Bagatellen, auf die es für das geistige und sittliche Wohl und den wahren Fortschritt der Menschheit im Grund recht wenig ankommt. Es handelt sich darum, sein Leben nicht solchen zu widmen, oder wo es bis zu einem gewissen Grade geschehen muss, (was oft unvermeidlich ist) doch das Bewusstsein davon zu behalten und nicht ein gedankenloses Werkzeug einer sogenannten „öffentlichen Meinung“, oder herkömmlicher Redensarten und Einrichtungen zu werden.

Dass das nicht sehr leicht möglich sein wird ohne den Grundgedanken an eine göttliche Leitung der menschlichen Geschicke, und an eine derartige Führung auch jedes Einzelnen, der sich ihr übergibt, das bringt die tägliche Erfahrung mit sich, die jeder machen kann.

In diesem Falle wird jede, namentlich auch jede geistige Tätigkeit durch ein gelegentliches Wort von Cromwell in einer seiner Reden erleichtert und beleuchtet, welches lautet:

„Ich weiss, was ich nicht will, aber nicht was ich will; das werde ich wissen, wenn die Zeit zum Handeln gekommen ist.“

Die meisten tatkräftigen Leute, die viel in der Welt ausgerichtet haben, haben wohl diese Anschauung besessen, wenn auch nicht immer auf dem gleichen religiösen Fundamente beruhend. Sie verliessen sich andernfalls etwa auf ihren „Stern“, wie Napoleon, oder ihr „Daimonion“, wie Sokrates. Während die Leute, die immer zum voraus wissen, was sie in sechs Monaten, oder einem Jahre tun werden, entweder unbeschäftigte Träumer, oder dann Angehörige irgend einer philosophischen, oder politischen „Richtung“ sind, die für alle Fälle des vielgestaltigen Lebens mit einer Formel auskommt.

Zweifelhafter schon ist das öfter zitierte Wort von Emerson: „Nichts ist ordinärer als Eile“, das wunder-

barer Weise aus dem Volke herrührt, bei welchem das Hasten am meisten zur Lebensgewohnheit geworden ist. Soviel ist daran richtig, dass jedes Hasten und die Aufregung, die damit verbunden ist, einer guten Arbeit nachteilig wird, und dass man, wo immer möglich, sofort abbrechen muss, sobald man die Anzeichen einer nervösen Unruhe und Angegriffenheit bei sich bemerkt. In frischer Luft und bei mässiger Bewegung in derselben erholen sich dann nur leicht angegriffene Nerven bald. Ebenso richtig ist aber auch, dass man doch bald wieder anfangen und die sogenannten „Ausspannungen“, die nachgerade jeder, auch ein sehr mässig belasteter Arbeiter ein- oder sogar mehrmals im Jahre als ein natürliches Menschenrecht beansprucht, nicht zu sehr ausdehnen soll. Um so mehr, als das doch immer ein Privilegium weniger Arbeiterklassen bleiben wird. Man kann auch in schwachen Gesundheitsverhältnissen noch immer arbeiten, und überhaupt den Körper und seine Bedürfnisse zu sehr zum Massstab aller Dinge zu machen, das ist ein Werk der materialistischen Denkweise, welche allmählich wieder aus der Welt geschafft werden muss, nachdem sie dieselbe während ihres Vorherrschens in den letzten fünfzig Jahren keineswegs glücklicher gemacht hat.

Einzig diejenigen menschlichen Tätigkeiten, bei welchen eine gewisse Eile zum Betrieb gehört, und das sind leider heute die meisten Fabrikunternehmungen, bedürfen dringend eines staatlichen, und zwar internationalen, Schutzes der Arbeiter gegen die willkürliche und rücksichtslose, stets zu vermehrten Kraftanstrengungen treibende Gewinnsucht ihrer Unternehmer, welche den Emerson'schen Ausspruch füglich alle über ihren Schreibpulten aufhängen könnten.

Noch relativer in der Anwendung ist der viel gehörte Carlyle'sche, oder Carlyle nachgeahmte Satz: „Arbeiten, nicht verzweifeln.“ Das ist schon sehr gut, wenn man es kann; aber die weitaus meisten derjenigen, denen es gesagt werden muss, können es nicht. Carlyle selbst konnte es nicht immer in seinem Leben und war in einer längeren Periode

desselben der Verzweiflung oft viel näher, als irgend einer fruchtbaren Arbeit. Dazu gehört eben Kraft und damit ein fester Glaube an die ewigen Quellen der Kraft. Die Arbeit allein macht auch keineswegs gut und glücklich, das ist ein grosser Irrtum; vielmehr werden die grossen „Arbeiter“ oft innerlich vertrocknet, masslos und hart gegen ihre ganze Umgebung. Es ist nicht gut mit ihnen zu leben. Es muss noch Liebe dabei sein, nicht bloss Ehrgeiz, oder Habsucht, oder Furcht und Sorge vor der Zukunft. Auch nicht Langeweile, wenn einmal die Genusssucht und ihre Zerstreuungen aufgegeben sind, und nicht das amerikanische Bedürfnis sich durch Arbeit aufzuregen, oder zu zerstreuen. Das sind alles unrichtige Motive zur Arbeit, die leicht zur Übertreibung führen, während eine Arbeit aus Pflichtgefühl, und mit Liebe verbunden, ihr richtiges Mass stets in sich selber trägt.

Arbeit allein ist demnach also noch nicht die richtige Frage, die die jetzige Welt bewegen muss, sondern rechte Arbeit, aus der auch allein die gesunde Müdigkeit, der natürliche Appetit, der gute Schlaf, die wahre Gemütsruhe und die stets massvolle Lebenshaltung entsteht; überhaupt die geistige und körperliche normale Gesundheit, die manche unserer Zeitgenossen sogar als das höchste Gut betrachten, und dennoch nicht finden können.

Es ist der grösste Vorwurf, den man der jetzigen Staatsordnung machen kann, dass sie dieses Finden vielen stark erschwert, oder wenigstens nicht hinreichend erleichtert.

Das Suchen und Möglichmachen einer menschenwürdigen Arbeit für alle, und die Beseitigung der „Arbeitslosen“ auf beiden Extremitäten des Staatskörpers, oben wie unten, gehört zu den berechtigten Anschauungen und Forderungen des Sozialismus, die er aber mit seinen Mitteln und Vorschlägen allein schwerlich jemals verwirklichen wird.

Dazu gehört, wie es sich schon mehrmals in der Geschichte gezeigt hat, der Übergang der sozialen Frage in die religiöse, der uns bevorsteht.

IV. Gesetzgebungsfragen.

Das Ende der Bergbaufreiheit in Preussen

von

Geheimem und Ober-Berg-Rat a. D. Universitätsprofessor
Dr. Adolf Arndt in Königsberg.

Fast ohne Sang und Klang ist in diesen Tagen eine Institution zu Grabe getragen, die zu den wichtigsten gehörte und die zu den segensreichsten lange Zeit gezählt wurde: Die Bergbaufreiheit, nämlich das Recht für jedermann, nach Bergwerksmineralien zu suchen (schürfen) und auf Grund eines gemachten Fundes (der Entdeckung des Minerals) zu beanspruchen, dass ihm ein Feld von über 2 Millionen Quadratmetern zur Gewinnung des Minerals gratis übereignet wird. Zwar wird die Bergbaufreiheit in Preussen nur für Steinkohlen und die Salze aufgehoben. Die Gewinnung von Steinkohlen in Preussen fällt aber nahezu zusammen mit der im Deutschen Reiche, repräsentiert einen Wert von über 1 Milliarde jährlich und beträgt etwa den siebenten Teil des auf der ganzen Erde gewonnenen Quantum, und abgesehen von Nordamerika und England, mehr als die ganze übrige Welt produziert. Dass die Steinkohle, der schwarze Diamant der Erde, die Hauptgrundlage der Eisenindustrie ist, wird wohl bekannt sein.

Was die Salze anbelangt, so handelt es sich hauptsächlich um die Kalisalze, an denen Deutschland das Monopol hat. Die Bedeutung der Kalisalze für die chemische und andere

Industrien, sowie als Dünge- und Aufschliessungsmittel für die Landwirtschaft, braucht gleichfalls kaum erwähnt zu werden. In der Aufhebung der Bergbaufreiheit auf Salz ist Preussen anderen Staaten nur gefolgt. In Österreich, Sachsen, Italien, manchen Schweizer Kantonen usw. hat eine solche nie bestanden. In den meisten übrigen deutschen Staaten (Bayern, Württemberg, Baden, Anhalt, Braunschweig, selbst in Hamburg, Bremen) ist sie in jüngster Zeit ausdrücklich beseitigt.

Abgesehen von Steinkohlen und Salzen wird die Bergbaufreiheit fortbestehen. Dies ist immerhin bedeutsam, jedoch repräsentieren Steinkohlen und die Salze an Wert und Menge vielleicht acht Zehntel des Bergbaues.

Wie ist man nun zu einem so folgenschweren Schritte gelangt, unter Bruch mit alten, und wie stets hinzugefügt wurde, wohlbewährten Institutionen, die Steinkohlen und die Salze dem Staate vorzubehalten?

Die Geschichte des Bergrechts ist noch vielfach unaufgeklärt. Man weiss nicht, ob das Recht auf die Bergwerke ursprünglich zum Grundeigentum gehört hat, oder ob diese herrenlos, oder endlich ob sie Gesamt-(Staats-)eigentum waren, ob die Rechtsregeln in Deutschland autochthon sind oder aus dem Römischen Reiche, und in diesem wieder von den Griechen, Phöniziern herrühren. So ist z. B. interessant, dass die Bergordnungen für Vipaska aus dem ersten Jahrhundert (im heutigen Portugal) und die Berggewohnheiten in Devonshire und Cornwall, deren Ursprung in die phönizische Zeit gesetzt wird, mit den deutsch-mittelalterlichen Bergordnungen (der Freiburger usw.) im wesentlichen übereinstimmen. Jedenfalls steht das Bergregal, wenigstens im späteren Mittelalter, fest; dies bedeutete, dass nur der Landesherr oder nur wer von diesem speziell oder generell (durch die sogenannte Freierklärung) die Ermächtigung dazu erhielt, Bergwerke aufnehmen durfte. Dieses Regal war ein fiskalisches. In England wurde es schrittweise zugunsten des Grundbesitzers (abge-

sehen von Gold und Silber) beseitigt. Die französische Revolution schlug nach einer glänzenden Rede des Grafen Rirabeau den Versuch der Physiokraten ab, die Bergwerke als Zubehör zum Grundeigentum zu erklären und erklärte sie zum Nationaleigentum. So kam es, dass in Frankreich und überall, wo französisches Bergrecht gilt, Italien, Türkei, Spanien, Belgien usw. der Staat das Recht zum Bergwerke konzessioniert, und zwar je nach Ermessen des Staates, dem Finder oder dem Grundeigentümer, oder einem Dritten. Ersteres bildet die Regel. Das französische Recht unterscheidet sich vom preussischen also dadurch, dass dieses dem Finder einen im Rechtswege verfolgbaren Anspruch auf ein bestimmtes Feld gibt.

Für unsere deutschen Verhältnisse sind zunächst die vielen provinzialrechtlichen Eigentümlichkeiten zu beachten. So gehören die Salze in Hannover (englischer Einfluss!), desgleichen die Kohlen in Sachsen, den ehemals sächsischen Landesteilen Preussens (Lausitz) und wohl noch sonst wo zum Grundeigentum. Soweit dies der Fall, wird es auch in Zukunft so bleiben, auch nach Aufhebung der Bergbaufreiheit. Hier kann also nach wie vor der Grundeigentümer die ihm gehörigen Mineralien, wenn er will, für reichliches Geld verkaufen. Im Übrigen bestand in Deutschland die Bergbaufreiheit, im wesentlichen für Metalle, Salz und Kohle. Das Bergregal als fiskalisches Recht ist längst aufgehoben, in Preussen durch das Allgemeine Berggesetz von 1865, das fast im ganzen übrigen Deutschen Vaterlande rezipiert wurde. Es bestand die uneingeschränkte Bergbaufreiheit, d. h. der Staat hatte nicht mehr das Recht, nach Gutdünken Bergwerke sich zu reservieren oder Dritten (gegen Abgaben) zu verleihen. Vielmehr konnte er nur, wenn er sich mit den Privaten auf den gleichen Rechtsboden stellte, und unter den nämlichen Voraussetzungen und Bedingungen Bergwerke erwerben. Die allgemeine Bergbaufreiheit hat sicher zu dem grossen Aufschwunge des preussischen Bergbaues beigetragen. Nur darf man ihre Bedeutung nicht überschätzen. Der

Hauptgrund ist das Vorhandensein von Mineralschätzen in Verbindung mit der Möglichkeit, diese zu verwerten.

Allmählich führte die Bergbaufreiheit dazu, dass nur einige wenige besonders kapitalkräftige und intelligente Bohrgesellschaften die noch freien Gebiete sich zueigneten. Der tüchtigste Schürfer war lange Zeit der Preussische Bergfiskus. In den letzten Jahren ist er durch Privatgesellschaften, namentlich die Internationale Bohrgesellschaft zu Erkelenz, aus dem Sattelgehoben. Die am 18. Juni 1907 als Gesetz verkündete Novelle zum Allgemeinen Berggesetze will der Gesamtheit retten, was noch zu retten ist. Sie hebt für Salz und Steinkohle die Bergbaufreiheit auf, und behält diese Mineralien der Verfügung des Staates vor. Die bei Steinkohlen für einzelne Ostprovinzen im Gesetze gemachte Ausnahme hat nur theoretische Bedeutung.

Die bisher auf Steinkohlen und Salze erworbenen Privatrechtigungen bleiben bestehen. Sie sind so bedeutsam, dass die für absehbare Zeit den an sich schon jetzt nicht geringen Besitz des Fiskus um ein Mehrfaches überragen werden. Andererseits wird der Fiskus auf die Preisstellung, das Auslandsgeschäft, die Arbeiterverhältnisse, je länger je mehr, den massgebenden Einfluss erlangen. Auch für die Produktion des Fiskus gelten die Grundsätze von Angebot und Nachfrage; er wird weder die Preise, noch die Löhne, noch die Produktionshöhe allein und rein nach sozialpolitischen Rücksichten festsetzen dürfen. Jedenfalls wird aber die Beseitigung der Bergbaufreiheit bei den wichtigsten Mineralien dazu führen, dass bei der Produktion und Verwertung der unterirdischen Bodenschätze die Interessen des Deutschen Reichs wie des deutschen Volks, soweit wie möglich gewahrt, und gefördert werden.

Ein deutsches Scheckgesetz zur Minderung der Goldknappheit.*)

Von

Hofrat Prof. Frhr. v. Canstein in Graz.

Der Präsident des Reichsbank-Direktoriums Dr. Koch schätzt (im Bankarchiv 1905 S. 1) den Betrag von in Deutschland vorhandenen deutschen Goldmünzen auf 3 Milliarden Mark, von solchen Silbermünzen auf rund 880 Millionen Mark. Ausserdem beträgt das Reichspapiergeld (Reichskassenscheine) die feste Summe von 120 Millionen Mark, und die Gesamtsumme der Reichsbanknoten (durchschnittlich) 1288 Millionen Mark. Dabei ist die Notenausgabe der Reichsbank, soweit sie nicht durch den Barvorrat gedeckt wird, auf (jetzt) 470 Millionen Mark kontingentiert. Von dem Überschuss muss eine 5⁰/₁₀ige Steuer an das Reich bezahlt werden, welche die weitere Ausdehnung der Notenausgabe unrentabel macht. Wenn man mit Hinzurechnung der nicht in Silber geprägten Scheidemünze den Bestand von Münz- und Papiergeld mit 6 Milliarden schätzt, so dürfte diese Summe nicht zu niedrig angesetzt sein. Eine Vergrösserung dieser Summe durch Reichskassenscheine wäre im Gesetzgebungswege wohl möglich, aber mit Rücksicht auf die grossen Gefahren, welche die übermässige Emission von Papiergeld des Staates für den Staat und die Volkswirtschaft hervorruft, nicht empfehlenswert.

Mit dem vorhandenen Bargelde kann der Handel und Verkehr in seiner gegenwärtigen Ausdehnung unbedingt nicht sein Auskommen finden.

*) Diese schon vor Publikation des Deutschen Scheckgesetzentwurfs zum Druck gegebene Abhandlung des rühmlichst bekannten österreichischen Handelsrechtslehrers und -forschers enthält in den Fussnoten Verweisungen auf den Deutschen Scheckgesetzentwurf. Im Hinblick auf die bevorstehenden Verhandlungen über ein Deutsches Scheckgesetz dürfte der Aufsatz erhöhtes Interesse weiter Kreise finden. *Schriftleitung.*

Der Bestand der Reichsbank betrug im Jahre 1905: 745 Millionen in Gold, 227 Millionen in Talern und Scheidemünzen und 46 Millionen in Reichskassenscheinen und Privatbanknoten. Trotzdem ist die Ausgabe von Reichsbanknoten im Jahre 1905 auf 1336 Millionen Mark und bis zum 30. September 1906 bis auf 1704 Millionen Mark gestiegen, obwohl an diesem Tage der Metallbestand bloss 675 Millionen Mark betrug.¹⁾

Infolge dieser Geldknappheit musste die Reichsbank, welche verpflichtet ist, den Geldumlauf zu regeln und ein gesundes Verhältnis zwischen den Deckungsmitteln und ihren Noten aufrecht zu erhalten, zur Bekämpfung des Geldabflusses nach dem Auslande, zu einer ungewöhnlichen Diskonterhöhung auf 70/0 schreiten. Durch diesen hohen Diskontsatz soll ausländisches Geld herangezogen werden, da bekanntlich das Geld dahin abfließt, wo es bessere Zinsen trägt. Dadurch gelangen aber die Reichsbanknoten ins Ausland und kann die Reichsbank nur einen geringen Teil ihrer Noten zu Diskont- und Lombardgeschäften im Inlande verwenden, und wird der Kredit dadurch verteuert. Darunter leidet aber die Produktion, sowie auch der Handel und Verkehr.

Für die Dauer wäre ein so hoher Zinsfuss unerträglich.

Die bestehende Goldknappheit und Zinshöhe fordert also dringend eine Abhilfe²⁾, und zwar eine nicht bloss vorübergehende Abhilfe durch ein Goldanlehen im Auslande, welches auch nicht um sehr billige Zinsen zu haben wäre, sondern eine dauernde Abhilfe, und diese kann nur durch Popularisierung des Scheckverkehrs erreicht werden.

Denn das Mittel zur bleibenden Beseitigung des Geldmangels ist abgesehen vom Giroverkehr, bloss die Kompensation und Skontration.

Der Giroverkehr lässt sich nicht beliebig ausdehnen, weil er voraussetzt, dass der Gläubiger und der Schuldner Kunden

¹⁾ Hellferich Bankarchiv 1906 Nr. 6.

²⁾ Dies hat Exzell. Koch im Bankarchiv 1907 Nr. 15 ausgeführt.

derselben Girobank, oder doch Kunden zweier Banken sind, die mit einander oder mit einer und derselben dritten Bank im Giroverkehr stehen.

Die Kompensation und Skontration spielte schon auf den Wechselmessen eine grosse Rolle, und wurde später auch auf den Scheckverkehr ausgedehnt. In England und Amerika hat diese Zahlung mit geschlossenem Beutel und zwar namentlich mittels Austausches von Schecks und Wechseln ungeahnte Dimensionen erreicht und in diesen Ländern Produktion, Handel und Verkehr zur höchsten Blüte gebracht.

Der Wechsel, der auch als Zahlungs- und Kapitals-Anlagemittel dient, ist zunächst Kreditpapier und wird aus dieser Funktion durch den Scheck nicht verdrängt werden; auch wird er Anlagemittel bleiben.

Als Zahlungsmittel dient der Scheck ähnlich wie die Banknote, aber nur dann, wenn er bezüglich seiner Sicherheit der Banknote gleichgestellt wird: denn ein Zahlungsmittel, das nicht materieller Werträger (Gold, Silber) ist, fordert die möglichst grösste Sicherheit.

Bisher fungiert in Deutschland der Scheck ebenso wie der Wechsel wesentlich nur in Bank- und Handelskreisen als Zahlungsmittel. In die breiten Schichten der Bevölkerung sind diese Handelspapiere nicht gedrungen.

Der Scheck könnte aber, wenn ihm eine gleiche Sicherheit gewährt würde, wie sie die Banknote hat, und ausserdem die Amortisationsfähigkeit und damit der Schutz gegen Diebstahls-, Raub-, Verlust- und Feuergefahr zukäme und die Zahlung mittels Schecks, wie in Österreich, als blosser Leistung zahlungshalber (salvo in casso) gesetzlich erklärt würde, in kürzester Zeit der Banknote den Rang ablaufen.

Die gegenwärtige Bankanweisung hat bereits den Höhepunkt ihrer Verbreitung als Zahlungsmittel erreicht. Eine weitere Verbreitung ist nicht zu erhoffen. Wie der Wechsel, so konnte auch die Bankanweisung sich nicht allgemeine

Verwendung als Zahlungsmittel verschaffen; gegen diese zwei Zahlungsmittel des Handels herrscht bei der nichthandel-treibenden Bevölkerung eine unüberwindliche Abneigung, die bei der Bankanweisung um so begründeter ist, als der Begeber nicht skripturmässig für die Einlösung haftet, der Inhaber der Bankanweisung nicht — wie beim Wechsel — durch Akzepteinholung oder Exekution zur Sicherstellung sich die Sicherheit der Zahlung verschaffen, und den Bezogenen nicht auf Zahlung klagen kann und deshalb auch der Gefahr des Widerrufs der Anweisung und des Konkurses des Ausstellers ausgesetzt ist.

Wenn man dem künftigen Scheck alle diese Eigenschaften der Bankanweisung benimmt und ihn nach diesen Richtungen hin der Banknote gleichstellt und nur den Unterschied beibehält, dass die Banknote Umlaufspapier und der Scheck einmaliges Einlösungspapier ist, so wird das ersehnte Ziel erreicht sein. Die Volkswirtschaft hätte aber dann nicht bloss ein unversiegbares Zahlungsmittel mit vollständiger (nicht bloss $\frac{1}{3}$) Deckung, sondern auch den Vorteil, dass die Deckung nicht unproduktiv bei den Banken liegen bliebe, sondern der Produktion, dem Handel und Verkehr und grossartigen Unternehmungen dienstbar gemacht werden könnte: da die Banken nur einen kleinen Betrag zur vorläufigen Bezahlung der Zahlungsschecks bereithalten müssten.

Am ähnlichsten sind den Banknoten jene zertifizierten amerikanischen Schecks,³⁾ die von den Banken in beliebigen Maximalbeträgen ausgefolgt werden. Es könnten solche zertifizierte Schecks zu 10, 20, 50, 100, 1000 usw. Mark ausgefertigt und den Bankkunden im Gesamtbetrage des Depots (oder Kredites) zur Ausfüllung bis zum Maximalbetrage übergeben werden, so dass der Bankkunde für 1000 Mark z. B. 10 solche Schecks zu 100, oder 20 Schecks zu 50 Mark usw. von der Bank erhielte und damit bequemer

³⁾ Jaffe, Das englische Bankwesen. S. 112.

Zahlungen bis zum Maximalbetrag eines solchen Schecks leisten könnte, als mit Bargeld.

Wenn man vorläufig nicht diesen zertifizierten Scheck einführen will,⁴⁾ so könnte man den einfachen Zahlungsscheck dem zertifizierten möglichst äquiparieren, indem man die Zahlung des Schecks bloss von dem Bestande eines hinlänglichen Guthabens des Ausstellers bei der bezogenen Bank abhängig macht und bestimmt: Die Bank ist dem Scheckeigentümer verpflichtet, den Scheck einzulösen, insoweit das Guthaben des Ausstellers bei der bezogenen Bank hierzu ausreicht.

Während der zertifizierte Scheck, wie die Banknote sofort die damit bezahlte Forderung zur Erlöschung bringt, sollte der einfache Scheck, dessen Einlösung von dem Bestand eines Guthabens des Ausstellers beim Bezogenen abhängt, so wie in Österreich nach dem Scheckgesetz vom Jahre 1906 die damit beglichene Forderung nur vorbehaltlich des Eingangs zur Befriedigung bringen; also im Zweifel nicht an Zahlungsstatt, sondern bloss zahlungshalber genommen gelten.⁵⁾

Nach dem gegenwärtigen Rechte Deutschlands hat der Schecknehmer keine Klage gegen die bezogene Bank, kein wechselrechtliches Regressrecht gegen den Aussteller und die Indossanten, keinen Schutz gegen den Widerruf und den Konkurs des Ausstellers und erhält nur eine Anweisung, die den Angewiesenen bloss ermächtigt die Schecksumme zu bezahlen, insofern er dem Aussteller

⁴⁾ Gegen diesen zertifizierten Scheck sprechen nicht die Gründe, die Conrad im Bankarchiv 1906 Nr. 15 S. 199 gegen den Vorschlag Brauns daselbst Nr. 14 S. 183 verbringt. Der seither erschienene neue Scheckgesetz-Vorentwurf vom 13. Juli 1907 nimmt den zertifizierten Scheck nicht in Aussicht.

⁵⁾ Diese Bestimmung des § 19 des österreichischen Scheckgesetzes ist im neuem deutschen Entwurfe nicht rezipiert, obwohl sie die Beliebtheit des Schecks wesentlich fördern würde. (Canstein in Goldschmidts Ztsch. 60. S. 192f.)

gegenüber durch einen Vertrag (dessen Inhalt der Schecknehmer nicht kennt), zur Einlösung der Anweisung verpflichtet ist. Auch ist die auf den Inhaber lautende Bankanweisung kein Inhaberpapier⁶⁾ und würde im Falle der Ansetzung des Akzeptes ungiltig, weil sie dann (als Inhaberpapier) der staatlichen Genehmigung bedürfte (§§ 783, 795 Bürg. G.-B.).

Dass eine solche Bankanweisung noch weniger als ein akzeptfähiger Wechsel von der nicht handeltreibenden Bevölkerung als Zahlungsmittel angenommen würde, ist wohl leicht einzusehen. Das grosse Publikum ist eben misstrauischer als der Kaufmann, und ehe es ein „neues Geld“ als Zahlungsmittel annimmt, erkundigt es sich eingehend um die Sicherheit des neuen Papiers.

Werden aber dem Schecknehmer alle jene Rechte gewährt, die das österreichische Scheckgesetz vom Jahre 1906 dem Schecknehmer gegeben hat, und wird hierzu noch die Klage gegen den Bezogenen hinzugefügt, um den Schecknehmer gegen den Widerruf und Konkurs des Ausstellers zu schützen, so wird der Scheck ebenso wie eine Banknote, jedoch unter dem Vorbehalte der Einlösung beim Bezogenen (salvo incasso) genommen werden, indem der Schecknehmer dann noch immer auf die durch den Scheck beglichene, der Schecknehmung zu Grunde liegende zivilrechtliche Forderung zurückgreifen kann, wenn der Scheck nicht eingelöst wird.

Dass das gegenwärtige bürgerliche und Handelsrecht für den Scheckverkehr unzulänglich ist, hat Riesser wiederholt (in der D. Juristenzeitung und in der Leipziger Zeitschrift für Handels-, Konkurs- und Versicherungsrecht) überzeugend bewiesen (Cohn im Bankarchiv 6. S. 178).

Die Gründe, welche Richter in der Deutschen Wirtschaftszeitung vom Jahre 1907 Spalte 193 ff. in dem Aufsatz: „Gegen ein Scheckgesetz“ vorgebracht hat, sind von Cohn a. a. O. treffend und überzeugend entkräftet worden.

⁶⁾ Cosack, Lehrbuch des Handelsrechts. 6. Aufl. S. 280.

Ausser den von Richter angeführten und von Cohn widerlegten Gründen spielen auch andere Gründe eine wichtige Rolle.

I. Die Banken fürchten offenbar einen Schaden, wenn das Scheckgesetz, wie dies der Entwurf in § 10 bestimmt⁷⁾, dem Scheckinhaber die Klage auf Zahlung des Schecks gegen die bezogene Bank gewähren würde.

Die Klage könnte in dem Falle, dass die Bank vorübergehend an Geldknappheit leidet, der Bank unbequem werden. Aber die Verlegenheit, welche die Geldknappheit infolge der Zulässigkeit der Klage des Bezogenen bereitet, wird dadurch nicht beseitigt, dass man diese Klage ausschliesst. Denn der Scheckinhaber wird zunächst den schleunigen und strengen Regressweg gegen den Aussteller einschlagen und der Aussteller wird sofort die Klage gegen die Bank auf Zahlung des Schecks und Schadenersatz anstrengen, oder — was noch schlimmer wäre, — sein ganzes Guthaben kündigen und zwangsweise einziehen.

Die Geldknappheit kann leicht überwunden werden, wenn zur Zahlung der Schecks eine Anleihe bei einer anderen Bank gemacht wird; sie kann aber zum Bankerott der Bank führen, wenn alle Guthaben der Bank gekündigt werden; und dann zieht eine Bank auch viele andere Banken mit sich zum Verderben.

Eine Geldkrise ist niemals so gefährlich wie eine Kreditkrise, denn die erstere wird in kurzer Zeit überwunden, die Kreditkrise aber vernichtet den Kredit und die Bank wird dann nicht so schnell wieder Bankkunden finden, wie sie sie verloren hat.

Zahlt eine Bank eine klagbare Schuld nicht, so schadet dies ihrem Kredite nicht; zahlt sie aber eine klaglose — Ehren- — Schuld nicht, so leidet ihr Kredit; die Kunde von einer solchen Zahlungsverweigerung verbreitet sich rasch; es tritt eine Panik ein und alle Kunden der betreffenden

⁷⁾ Ebenso § 11 des neuen Entwurfes.

Bank kündigen ihre ganzen Depots, weil der Kredit der Bank vernichtet ist.

Übrigens ist bisher in jenen Staaten, in denen der Scheckinhaber gegen den Bezogenen auf Zahlung klagen kann, von solchen Klagen nichts zu hören, weil die Banken die Schecks aus dem vorhandenen Guthaben der Bankkunden glatt zahlen. Ist doch auch keine Klage wegen Nichtzahlung von deutschen und englischen Banknoten erhoben worden. Das Klagerecht gegen den Bezogenen hat hauptsächlich bloss den Zweck, die Gefahr des Widerrufs des Schecks und des Konkurses des Ausstellers von den Schecknehmer abzuwenden.

II. Eine weitere Besorgnis der Banken scheint darin zu liegen, dass sie fürchten, dass das Gesetz die Haftung für die Einlösung von gefälschten und verfälschten Schecks ihnen — ähnlich wie das österreichische Scheckgesetz⁸⁾ — auferlegen wird, insofern dem (angeblichen) Aussteller in Ansehung der Fälschung oder Verfälschung ein Verschulden nicht zur Last fällt und die Fälschung oder Verfälschung nicht von dessen Angestellten verübt wurde, welche zur Gebahrung mit den Schecks verwendet wurden.

Wenn das Gesetz den Banken die Haftung für den Betriebsunfall der Einlösung falscher oder gefälschter Schecks auferlegt, so können sich die Banken, ähnlich wie die Eisenbahnen gegen solche Betriebsunfälle dadurch versichern, dass sie die Zinsen von den Depots der Kunden herabsetzen, wie die Eisenbahnen durch erhöhte Tarifsätze sich gegen die ihnen drohenden Gefahren sichern.

Dabei müssen die Banken auch bedenken, dass die Zahl der Bankkunden steigen wird, wenn die den Bankkunden drohenden Gefahren beseitigt werden. Und der Vorteil, den die grössere Zahl von Bankkunden bringt, wird gewiss den durch die Haftung für Fälschung und Verfälschung eintretende

⁸⁾ Leider ist diese Bestimmung nicht in den neuen deutschen Entwurf übergegangen.

Schaden bei weitem übersteigen. Grosser Umsatz mit grösserem Risiko ist jedenfalls günstiger als kleiner Umsatz mit geringem Risiko.

III. Die grösste Besorgnis der Handelswelt scheint aber wie Koch hervorhebt, vor der Einführung eines Scheckstempels zu bestehen.

Wenn man den grossartig entwickelten Scheckverkehr Amerikas, das keinen Scheckstempel kennt, mit dem Scheckverkehr Englands oder gar Frankreichs seit Einführung des Scheckstempels vergleicht, so sieht man, dass die geringen Einkünfte aus dem geringfügigen Scheckstempel die Volks- und Staatswirtschaft bedeutend geschädigt haben, und dass das Parlament einen Scheckstempel nicht bewilligen wird. Der Präsident des Reichsbankdirektoriums Dr. Koch versichert, dass ein Scheckstempel nicht zu besorgen ist (Bankarchiv 1907 S. 186).⁹⁾

IV. Nicht ohne Einfluss ist auch die Gefahr einer Strafe (bis 1000 Mark) im Falle einer Überziehung des Schecks. In dieser Beziehung ist die Bestimmung des österreichischen Scheckgesetzes, dass eine 30/0ige Ordnungs-Strafe vom Zivilrichter verhängt werden kann, wenn der Aussteller bei der Ausstellung nicht mit Grund annehmen konnte, dass zur Zeit der Präsentation genügende Deckung vorhanden sein werde, so entsprechend, dass man die Hoffnung haben kann, dass auch das deutsche Scheckgesetz diese Bestimmung aufnehmen werde.¹⁰⁾

Von der Absicht, strafrechtliche Folgen eintreten zu lassen, wenn auch nicht ein strafrechtlich zu verfolgender Betrug vorliegt, ist man längst abgekommen.

V. Die Gefahr der Unterbindung der naturgemässen Entwicklung des Scheckverkehrs durch Handelsgebräuche besteht nicht. Dies hat Grünhut, der

⁹⁾ Der neue Entwurf nimmt einen Scheckstempel nicht in Aussicht.

¹⁰⁾ Der neue Entwurf hat auch diese Ordnungsstrafe verworfen und in § 21 bloss die Schadenersatzpflicht wegen Nichteinlösung des rechtzeitig präsentierten Schecks für den Aussteller statuiert.

in seiner Zeitschrift 8 S. 408 diese Befürchtung aussprach, in der Neuen freien Presse vom 19. Mai 1894 S. 8 zugegeben und begründet. Und die Befürchtungen Behrends (Verhandlungen des 17. d. Juristentages 1 S. 32 ff) hat Koch (Vorträge und Aufsätze S. 214 ff) gründlich widerlegt. Mit Recht sagt Koch (a. a. O. S. 7, 236) auch: Das Scheckgesetz wartet auf die Entwicklung des Scheckverkehrs und dieser auf das Gesetz.

Nachtheilig könnte das Scheckgesetz nur dann wirken; wenn einzelne seiner Bestimmungen seine Popularität mindern und dem Scheck die ihm fehlenden „Schwingen“ versagen würden, wie die erläuternden Bemerkungen zum österreichischen Scheckgesetzentwurf S. 13 ganz richtig bemerken.

Treffend heisst es da, dass es scheine, die Vertragsautonomie könne den Mangel eigener scheckrechtlicher Normen wettmachen, diese reicht aber eben noch für das Verhältnis zwischen dem Bezogenen und dem Scheckaussteller aus. Dagegen kann die Stellung des Scheckinhabers gegenüber dem Aussteller und Bezogenen durch die Geschäftsbestimmungen der Bank nicht bestimmt werden und kann nur das Gesetzesrecht Vertrauen in den Scheck einflössen und denselben zu einem gern genommenen Papier machen.

Deshalb bedürfen die Normen, welche die Rechte des Schecknehmers regeln, einer ganz besonders umsichtigen Erwägung. Und je mehr Sicherheit dem Schecknehmer gewährt wird, umsomehr wird die Beliebtheit des Schecks gefördert werden.

Wesentlich wären es also die gesetzlichen Bestimmungen über die Rechte des Schecknehmers, welche, wenn sie dessen Interessen nicht vollständig wahren, eine Gefahr für den Scheckverkehr und damit einen grossen Nachteil bringen könnten. Dieser Nachteil lässt sich aber durch sachentsprechende Normen leicht beseitigen.

1. In erster Linie müssen die Rechte des Schecknehmers von den Banden des Scheckvertrages zwischen dem Aussteller und Bezogenen befreit werden. Das Guthaben des Ausstellers besteht in einem Depot oder in dem

Kreditversprechen des Bezogenen. Das Depot soll dem Schecknehmer unbedingt und nicht bloss nach Massgabe des Scheckvertrages mit dem Bezogenen (§ 10 d. Entw.) verhaftet sein¹¹⁾ (wie die eingelagerte Ware dem Gläubiger aus dem Lagerpfandschein). Das Kreditversprechen ist rebus sic stantibus gegeben und ist daher kein Guthaben, wenn der Aussteller in Konkurs geraten ist.

2. In zweiter Linie soll der Schecknehmer durch Entgegennahme des Schecks seine zivilrechtliche Forderung, zu deren Begleichung der Scheck gegeben wurde — abgesehen von einer Vereinbarung der Hingabe und Hinnahme des Schecks an Zahlungsstatt — nicht verlieren, wie dies der erste Satz des § 19 des österreichischen Scheckgesetzes ganz sachentsprechend ausdrücklich bestimmt. (Der zweite Satz dieses § 19 sollte aber, wie unten ausgeführt wird, entsprechender durch den § 10 des deutschen Entwurfes¹²⁾ ersetzt werden.)

3. Von grosser Wichtigkeit ist es, dem Scheckeigentümer die direkte Klage gegen den Bezogenen auf Zahlung des Schecks aus dem zur Zeit der Präsentation vorhandenen Guthaben des Ausstellers zu gewähren, wie dies der d. Entwurf in § 10 auch in Aussicht nimmt¹³⁾. Die Notwendigkeit dieser Klage habe ich, wie Cohn in der Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht 59. Bd. S. 426 hervorhebt, in meiner Monographie über den Scheck nach dem österreichischen Gesetze vom 3. April 1906 164 ff. auch für die Gegner der Zessionstheorie zwingend bewiesen.¹⁴⁾

¹¹⁾ Diese Forderung hat der neue Entwurf nicht berücksichtigt. Ich halte die Abhängigmachung der Klage gegen den Bezogenen von dem Inhalte des Scheckvertrages für eine Erschwerung dieser Klage, welche überdies gegen den Grundsatz von Treu und Glauben verstösst. (Canstein, Goldschmidts Ztsch. 60 S. 165f, 209, 219.)

¹²⁾ Diesem entspricht § 20 des neuen Entwurfes.

¹³⁾ Ebenso § 11 des neuen Entwurfes.

¹⁴⁾ In der Goldschmidt'schen Ztsch. 60 S. 164 ff. habe ich den Konstruktionsbeweis zu liefern versucht, um die Gefahr zu beseitigen, die dem neuen Entwurfe durch den Satz der Denkschrift zum H.G.B. drohte, dass der Scheck eine Anweisung sei. Zu meiner grossen Freude hat diese Arbeit auch Beachtung gefunden.

Diese Klage ist dem Scheckeigentümer auch dann zu gewähren,

a) wenn der Scheckaussteller (nach dem Scheckvertrage berechtigt) den Scheck widerruft, sofern nicht das Gesetz den Widerruf für die Zeit nach Ablauf der Präsentationsfrist gestattet (§ 13 öst. Sch.-G. gegen § 10 d. Entw.)¹⁵⁾ Der im österreichischen Scheckgesetz gestattete Widerruf kann die pünktliche Präsentation zur Zahlung sichern und die Amortisation des verlorenen Schecks entbehrlich machen, und ist insofern dem Wunsche der Handelswelt nachgekommen.

b) Die Klage gegen den Bezogenen ist aber dem Scheckeigentümer auch in dem Falle zu gewähren, wenn der Aussteller nach der Scheckbegebung in Konkurs verfällt. (Canstein Bankarchiv 4 [1905] S. 106 ff.)¹⁶⁾

Diese zwei Forderungen stellt auch die Handelswelt nach dem Berichte in Holdheims Monatsschrift vom Dezember 1905 S. 297 ff, und fordern auch die Vertreter der Anweisungstheorie, dass der Schecknehmer demjenigen gleichgestellt werde, der bar bezahlt ist.

4. Am wichtigsten ist die Gewährung des wechselseitlichen Regressrechtes und der Vorteile des Wechselprozesses des Scheckeigentümers gegen den Scheckaussteller und gegen die Indossanten des Orderschecks, wie sie im österreichischen Scheckgesetz erfolgt und im deutschen Entwurf geplant ist. Nur sollte statt des gerichtlichen oder notariellen Protestes der Postprotest und wie im österreichischen Scheckgesetz eine vom Bezogenen auf den Scheck gesetzte und unterschriebene datierte Erklärung, oder die Bestätigung einer Abrechnungsstelle über die rechtzeitige Präsentation und Nichteinlösung des Schecks genügen.¹⁷⁾

¹⁵⁾ Der § 11 des neuen Entwurfes bestimmt bereits, dass der Widerruf nur nach Ablauf der Präsentationsfrist wirksam ist.

¹⁶⁾ Der neue Entwurf enthält diesfalls leider keine Bestimmung.

¹⁷⁾ Der Postprotest ist in § 15 des neuen deutschen Entwurfs nicht in Aussicht genommen.

5. Im Falle der Scheck nicht rechtzeitig präsentiert und protestiert oder das Regressrecht durch Verjährung erloschen ist, soll der Aussteller dem Scheckeigentümer verpflichtet bleiben; doch soll der Aussteller ihm die Einrede entgegensetzen können, (vgl. Canstein Wechselrecht 2. Aufl. S. 215 ff, und bei Holdheim 1892 S. 83), dass er den Verlust in Abrechnung bringe, den er infolge der unterbliebenen oder verspäteten Präsentation beim Bezogenen (namentlich im Falle des Konkurses) erlitten hat. Diese Bestimmung, die wesentlich mit dem § 19 d. Entw. übereinstimmt, ist jedenfalls empfehlenswerter als die Bestimmung des österreichischen Scheckgesetzes im § 19 (S. diesfalls Canstein, Scheck S. 179 ff).¹⁸⁾

6. Für den Fall, dass der Aussteller kein oder kein hinlängliches Guthaben beim Bezogenen hat, und der Scheck aus diesem Grunde nicht eingelöst wird, sollte, wie im österreichischen Scheck-Gesetz, zunächst der Aussteller mit einer 30/0igen Geldstrafe belegt und ausserdem dem Scheckeigentümer eine Schadenersatzklage gewährt werden, die er kumulativ mit den ihm gegen den Aussteller sonst zustehenden Klagen geltend machen kann.

IV. Vielfach kommt auch die Ansicht zum Ausdrucke, dass das Scheckgesetz den Scheckverkehr nicht rasch genug heben könne, und daher nicht geeignet sei die Geldknappheit und Diskonthöhe zu beseitigen. Auch Koch hat diese Ansicht in No. 15 des Bankarchivs vom Jahre 1907 geäußert.

Aber eben deshalb sollte das Zustandekommen des Gesetzes möglichst beschleunigt werden. Hat doch Conrad in der Holdheimschen Monatsschrift 1907 No. 9

¹⁸⁾ Ich freue mich, dass § 20 des neuen deutschen Entwurfes meine Ansicht rezipiert hat, dass dem Aussteller der Einredeweis obliegt, dass er (ganz oder teilweise) nicht mit Schaden des Papiereigentümers bereichert sei; dass also der Kläger weder die Bereicherung des Ausstellers noch seine Schädigung zu beweisen hat.

¹⁹⁾ Die Schadenersatzklage ist auch in § 21 des neuen deutschen Entwurfes gewährt, von der Ordnungsstrafe ist abgesehen worden.

berechnet, dass durch den Scheckverkehr jährlich 112 Millionen Mark Zinsen erspart werden könnten, welche der Geldumlauf verzehrt. Aber nicht bloss diese Ersparung sondern auch die Herabsetzung des Zinsfusses und die Beseitigung der Geldknappheit fordert die möglichst rasche Schaffung des Scheckgesetzes, welches zudem die Rechtsunsicherheit beseitigen soll, die sich, wie Koch²⁰⁾ bestätigt, nun auch unangenehm fühlbar macht.²¹⁾

Wünscht man eine rasche Popularisierung des Scheckverkehrs, so stehen ja auch weitere Wege offen, welche, wenn der Scheck eine feste gesetzliche Regelung gefunden haben wird, gewiss nicht unbenützt bleiben werden. Der Postscheck, der in Österreich und der Schweiz sich rasch Eingang verschaffte, und der zertifizierte Scheck, dessen ich oben gedachte, werden in Verbindung mit dem Scheckgesetz gewiss zur raschen Verbreitung des Schecks bis in die untersten Schichten der Bevölkerung führen.

Namentlich kann aber durch Heranziehung der grossen Masse mittels Eröffnung von Bankguthaben, der Scheckverkehr rasch gesteigert werden. Wenn den Beamten und Bediensteten und Lieferanten des Staates ihre Bezüge im Scheckverkehr angewiesen und dadurch auch Privatunternehmungen zur Nachahmung veranlasst werden und solche ihren Beamten und Arbeitern sowie Lieferanten die Bezüge im Scheckverkehr anweisen, so wird dieser Verkehr sich bald einleben. Namentlich soll aber auch die Steuerzahlung sowie die Ein- und Auszahlung bei Unfallversicherungsanstalten, bei der Post und bei den Eisenbahnen mittels Schecks eingeführt werden. Wenn dann auch Advokaten, Notare, Ärzte, kirchliche Behörden, Genossenschaften und dergl. mehr dem allgemeinen Zuge folgen werden, dann wird sich der Scheckverkehr bald ähnlich wie in Amerika und England entwickeln.

²⁰⁾ Und später auch Simonson Bankarchiv Nr. 16.

²¹⁾ Erfreulich ist es, dass bereits der Vorentwurf des deutschen Scheckgesetzes vom 17. Juli l. J. dieser Forderung entsprochen hat. Hoffentlich wird endlich dieser Entwurf Gesetzeskraft erlangen.

So möge denn die herrschende Geldknappheit Deutschlands dahin führen, dass es in nächster Zukunft ein Scheckgesetz erhalte, das alle Besorgnisse überwindet und den Scheckverkehr auf jene Höhe bringt, welchen Nordamerika und England die Blüte ihrer Produktion, ihres Handels und Verkehrs verdanken.²²⁾

Fehler der Deutschen Finanz- und Bankgesetzgebung.

Neue Vorschläge zur Beseitigung der Geldklemme.

Von

Dr. J. Minoprio, Berlin.

Die folgenden Ausführungen sollen den Nachweis liefern, dass die Einrichtung des deutschen Geldwesens, wie sie zu Anfang der siebziger Jahre durch das Reichsbank-Gesetz und das Gesetz über die Ausgabe von Reichskassenscheinen geschaffen wurde, aus theoretischen und praktischen Gründen als durchaus anfechtbar zu bezeichnen sei, und dass sich dieselbe tatsächlich nicht als den allgemeinen wirtschaftlichen Interessen förderlich erwiesen habe. Es soll daher im einzelnen zunächst auf die wesentlichen Mängel der Reichsfinanz-Gesetzgebung verwiesen, ferner unter Hinweis auf die Verhältnisse in anderen vorgeschrittenen Ländern der Beweis erbracht werden, dass durch eine anderweitige Regelung der einheimischen Einrichtungen nicht nur keine Nachteile für die Landeswährung zu gewärtigen, sondern vielmehr durch eine gründliche Neuordnung nach gesunden theoretischen und praktischen Gesichtspunkten grosse Vorteile für die Staatsfinanzen und die wirtschaftliche Entwicklung zu erreichen seien.

²²⁾ Der erste entscheidende Schritt ist durch Veröffentlichung des Entwurfes vom 13. Juli l. J. bereits getan. Möge nun dieser Entwurf, der viele Vorzüge des österreichischen Scheckgesetzes sich angeeignet, und wesentliche Verbesserungen desselben gebracht hat, nun bald Gesetzeskraft erlangen, und der Geldknappheit Deutschlands rasche Abhilfe bringen!

In erster Linie ist geltend zu machen, dass das Reichsbank-Gesetz mit seiner engen Begrenzung des Banknoten-Umlaufs nach Massgabe des vorhandenen Barbestandes sich als nachteilig für die wirtschaftliche Entwicklung erwiesen hat, und dass auch die seit 1899 beschlossene Erweiterung der Banknotenausgabe nicht imstande gewesen ist, bedenkliche und schädliche Verhältnisse am deutschen Geldmarkt zu verhindern. Bei Abfassung des Reichsbank-Gesetzes im Jahre 1874 war vor allem die Erwägung massgebend, dass durch Einschränkung des papierenen Geldumlaufs den Gefahren für die Einführung der neuen Goldwährung vorgebeugt, und dass ausserdem der Überspekulation, welche ein allzu reichlicher Geldumlauf im Gefolge zu haben pflegt, ein kräftiger Riegel vorgeschoben werden sollte. Die Finanzverhältnisse des Reiches befanden sich damals infolge des Eingangs der französischen Milliarden-Zahlungen in glänzendem Zustande. Man glaubte daher reichlich die Mittel zu besitzen, um die wirtschaftlichen Einrichtungen und die Finanzen des Reiches sowie der Einzelstaaten auf die denkbar solideste Grundlage zu stellen.

Die Abneigung der massgebenden Finanzmänner und Nationalökonomen gegen die allzu reichliche Ausgabe von papierenen Zahlungsmitteln gründete sich auf die in anderen Ländern und zu anderen Zeiten gemachten Erfahrungen mit der Entwertung der Landesvaluta. Es herrschte ausserdem damals im Hinblick auf die bedenklichen Erscheinungen, welche sich in den sogenannten Gründerjahren bei uns durch die Überspekulation in Börsenwerten gezeigt hatte, eine ausserordentliche Abneigung gegen die Ausdehnung des Kredits und der hierzu dienlichen Kreditmittel, womit in erster Linie ein allzu reichlicher Geldumlauf gemeint war. Die Finanzgesetzgebung des Reiches, welche eine Einziehung von za. 500 Millionen Mark an Banknoten und Staatspapiergeld zur Folge hatte, war wohl in erster Linie für den wirtschaftlichen Rückschlag, welcher sich in den siebziger und achtziger Jahren namentlich bei uns in Deutschland geltend machte, verantwortlich. Der

in diesen Jahren bemerkte und sich stetig steigende Rückgang des Geldwertes, der namentlich in England und Frankreich eine Ermässigung des Zinsfusses an der Börse bis unter 2 Prozent herbeiführte, war nur durch das ausserordentliche Darniederliegen des Unternehmungsgeistes und den sich geltend-machenden wirtschaftlichen Stillstand und Rückgang zu erklären.

Aus den Geschäftsberichten der Reichsbank und den häufigen Erklärungen des Reichsbankpräsidenten, Herrn von Dechend, ging hervor, dass die Reichsbank in jenen Jahren nicht genügende Gelegenheit zur Verwertung ihrer Mittel hatte. Insbesondere fühlte sich der Reichsbankpräsident wiederholt veranlasst, zu erklären, dass der Reichsbank nicht genug gute Wechsel zur Diskontierung eingereicht würden. Zur Erklärung dieses auffallenden Umstandes, von dem man sich heute kaum noch eine rechte Vorstellung machen kann, ist wohl darauf hinzuweisen, dass die deutsche Bankwelt in jenen Zeiten zunächst eine auffallende Zurückhaltung bei der Eingehung neuer Geschäfte an den Tag legte, und dass sie ausserdem in der Lage war, im Falle von Geldbedarf sich durch Diskontierungen an auswärtigen Plätzen, namentlich in Paris und London, unter viel billigeren Bedingungen Geld zu verschaffen, als ihr durch Inanspruchnahme der Reichsbank möglich war. Die schlimmen Wirkungen der Einschränkung der papierenen Umlaufsmittel in Deutschland traten nach und nach erst in den Zeiten zutage, als sich zu Ende der achtziger Jahre ein entschiedener Aufschwung der Unternehmungslust und nach und nach ein steigender Geldwert bemerklich machte.

Namentlich seit Anfang des neuen Jahrhunderts, nachdem die aus den Milliardenzahlungen stammenden Fonds erschöpft waren und da die Ausgaben für Militär und Flotte eine ziemlich rasche Vermehrung der Schulden des Reiches zur Folge hatten, machten sich allmählich Schwierigkeiten bei der Unterbringung der einheimischen Staatspapiere bemerklich, und die wachsenden Anforderungen des Handels und der Industrie führten nach und nach dahin, dass der Zinsfuss eine

wesentliche Steigerung erfuhr und dass auch die Anforderungen an die Kredithilfe der Reichsbank in stetigem Grade zu wachsen anfangen.

Die Reichsbank betrachtete es von ihrer Gründung an als ihre wichtigste Aufgabe, die Goldwährung des Landes zu schützen und einer übermässigen Anspannung des Kredits entgegenzuarbeiten. Infolgedessen, da in letzten Jahren selbst der auf 450 Millionen erweiterte steuerfreie Notenumlauf der Reichsbank durch die wachsenden Anforderungen an das Institut häufig überschritten wurde, sah sich die Reichsbank wiederholt veranlasst, ihren Diskontsatz zu erhöhen, sodass die letzten Jahre öfter einen Zinsfuss von 6 Prozent und darüber gebracht haben. Nach den gesetzlichen Vorschriften für das Verhalten der Bank sind diese sich regelmässig wiederholenden Erhöhungen des Diskontos als notwendige Massregeln zur Herabminderung der Anforderungen an das Institut und zur Verstärkung des Barvorrates der Bank zu betrachten. Dass indessen diese Massnahmen, nämlich die Diskonto-Erhöhungen, ihren Zweck der Stärkung der Lage der Bank und der Ermässigung der Kreditanforderungen tatsächlich nicht erfüllt haben, geht nach den Erfahrungen des letzten Jahres aus dem Umstand hervor, dass der Barvorrat der Bank gegen den zu Ende des vorigen Jahrhunderts erreichten Stand eine Abschwächung von mehreren hundert Millionen Mark erfahren hat. Der Barvorrat der Bank betrug nämlich in den Jahren 1897/1898 über 1000 Millionen und war zu Ende des Jahres 1906 auf ungefähr 600 Millionen herabgesunken.

Der Aufschwung, welchen die wirtschaftlichen Verhältnisse in den letzten Jahren genommen haben, hat unzweifelhaft die Folge gehabt, dass die Reichsbank den Bedürfnissen des Kreditverkehrs der deutschen Geschäftswelt sowohl wie den staatlichen Anforderungen sich nicht gewachsen erwiesen hat. Es kommt hinzu, dass infolge des wirtschaftlichen Aufschwunges in den übrigen Ländern der Zinsfuss eine allgemeine Steigerung erfahren hat. Ferner ist in Erwägung zu ziehen, dass infolge der in den letzten Jahren stattgehabten

Trübungen der politischen Beziehungen namentlich mit Frankreich nach der Marokkoaffäre der deutschen Finanzwelt die Kreditbeschaffungen unter billigen Bedingungen im Auslande wesentlich erschwert worden sind. In dieser Beziehung ist zu bemerken, dass es überhaupt für ein hochentwickeltes und leistungsfähiges Land wie Deutschland nicht als ein empfehlenswerter Zustand angesehen werden kann, wenn Banken und Finanziers sich auf Inanspruchnahme von Krediten im Auslande verwiesen sehen. Gegen die Höhe der von deutschen Finanzinstituten und Bankiers im Auslande in Anspruch genommenen Kredite, welche namentlich in der Form der Diskontierung deutscher Wechsel bei ausländischen Banken zu geschehen pflegen, lassen sich überhaupt sehr ernste Bedenken geltend machen. Es entsteht dadurch allmählich eine gewisse wirtschaftliche Abhängigkeit, indem es ausländischen Instituten in die Hand gegeben wird, durch plötzliche Zurückweisung derartiger Kreditnahmen empfindliche finanzielle Störungen und sogar ernste Krisen und Katastrophen heraufzubeschwören.

Diese Erwägungen müssen dahin führen, dass durch die Einrichtung des Geldwesens dafür gesorgt werden sollte, das Inland möglichst vollkommen von der Beeinflussung durch ausländische Geldgeber unabhängig zu machen. Tatsächlich war auch die deutsche Finanzwelt vor der Wiederaufrichtung des Deutschen Reiches nach dem französischen Kriege keineswegs in dem Umfange von ausländischen Krediten abhängig, wie dies in den letzten Dezennien nach und nach zur Regel geworden ist. Durch die Entwicklung der Finanzverhältnisse des Staates sowohl wie der deutschen Geschäftswelt hat sich eben die Tatsache herausgestellt, dass die beschränkenden gesetzlichen Massnahmen, denen der Geldverkehr des Deutschen Reiches unterworfen wurde, sich als nachteilig für die Erfüllung der wirtschaftlichen Aufgaben erwiesen haben. Selbst die entschiedenen Anhänger der deutschen Finanzgesetzgebung haben sich in den letzten Jahren wiederholt zu den Eingeständnissen veranlasst gefunden, dass die übermässige Rücksichtnahme auf die metallische Grundlage des Geldumlaufs in

Deutschland Nachteile für die allgemeinen Interessen im Gefolge gehabt hat. Während es in früheren Jahren wiederholt von seiten der Reichsbank als notwendig und nützlich bezeichnet worden ist, den Umlauf an kleinen papierenen Zahlungsmitteln zu vermindern, hat die Reichsbank im vorigen Jahre sich die Ermächtigung zur Ausgabe von Banknoten unter 100.— Mark erteilen lassen. Man ist demnach nachgerade zur Erkenntnis gekommen, dass die im einheimischen Geldverkehr üblich gewordene Verwendung von Goldmünzen tatsächlich als eine Verschwendung zu bezeichnen ist und dass dadurch die Ansammlung und Festhaltung entsprechend grosser Barbestände in den Kassen der Reichsbank verhindert wurde.

Es lässt sich nunmehr tatsächlich durch die Verhältnisse und gesetzlichen Einrichtungen des Geldwesens in anderen Ländern, wie namentlich in Frankreich und in den Vereinigten Staaten nachweisen, dass die gesetzliche Einschränkung des papierenen Geldumlaufes aus wirtschaftlichen Gründen keineswegs zu rechtfertigen ist, und dass man mit Rücksicht auf die in jenen Ländern befolgte Praxis eine Neuordnung der Grundlage des einheimischen Geldwesens als unbedenklich ausführbar bezeichnen kann. Eine Vergleichung der bei uns üblichen finanziellen Einrichtungen, mit denen des Auslandes, muss dazu führen, dass die Verhältnisse, wie sie sich in Frankreich und den Vereinigten Staaten ausgebildet haben, viel eher als Vorbilder für die bei uns zu treffenden Einrichtungen massgebend sein sollten, als z. B. die gesetzlichen Einrichtungen und die Praxis, wie sie sich in England ausgebildet haben. Aus neuerdings vielfach erörterten Darlegungen geht hervor, dass man bei uns die Einführung des Scheckverkehrs, wie sie in England üblich ist, als ein wesentliches Hilfsmittel zur Beseitigung des namentlich in letzter Zeit so bedenklich hervorgetretenen teuren Geldstandes betrachtet. Tatsächlich waren bei Abfassung des Reichsbankgesetzes die Einrichtungen des englischen Bankwesens in vieler Beziehung massgebend. Man hielt s. Zt. die Verfassung der Bank von England für besser

geeignet als Vorbild für die Einrichtung des einheimischen Geldwesens zu dienen, als die Einrichtungen in Frankreich und den Vereinigten Staaten. Dabei wurde indessen übersehen, dass die geschäftlichen Gewohnheiten und die Bankpraxis in England nicht so schnell und so ausgiebig bei uns in Übung gebracht werden können, wie dies nötig wäre, um Hindernisse und Störungen im Geschäfts- und Finanzverkehr zu verhindern, wie sie sich namentlich in den letzten Jahren bei uns ergeben haben. Überdies ist zu bemerken, dass die Verfassung der Bank von England im Lande selbst schon längst nicht mehr als mustergültig angesehen wird. In sachkundigen Kreisen hält man eine Reform der Bankakte schon lange für dringend geboten: es fehlt bis jetzt nur an geeigneten Vorschlägen, wie den Mängeln dieses veralteten Gesetzes abzuhelpen sei.

Über die Verhältnisse der Bank von Frankreich ist im allgemeinen zu sagen, dass dieselbe den Finanzen des Staates und dem Kreditbedürfnis der Geschäftswelt in viel ausgiebigerem Grade gerecht wird als die Reichsbank. Die freie Verfassung der Bank, deren Notenumlauf nicht durch Besteuerung eingeschränkt ist, sondern vielmehr nach Massgabe des sich einstellenden Bedürfnisses durch Gesetz wiederholt in starken Beträgen vermehrt wurde, hat wesentlich dazu beigetragen, dass die Bank ihre Aufgaben dem Staat und der Geschäftswelt gegenüber jederzeit zu erfüllen in der Lage war. Das Maximum der Notenausgabe der Bank ist in letzten Jahren durch Gesetz auf die Summe von 5800 Millionen Francs erhöht worden. Allerdings ist dafür eine Deckung in Metall von za. 3000 Millionen vorhanden. Indessen bleibt die Tatsache bestehen, dass die Reichsbank mit ihrem unter normalen Verhältnissen nicht über 1200 Millionen Mark hinausgehenden Notenumlauf dem Kreditbedürfnis des Reiches und der Einzelstaaten nicht zu genügen imstande ist.

Was die Einrichtung des Geldwesens in den Vereinigten Staaten betrifft, so ist neuerdings über die mangelhafte Elastizität des Geldumlaufs in Amerika viel geklagt worden. Indessen geht aus den Ausweisen über den Geldumlauf in den

Vereinigten Staaten hervor, dass derselbe Anfang März 1907 2890 Millionen Dollar betragen hat. Eine Zusammenstellung der Ziffern des Geldumlaufs in den letzten zehn Jahren beweist, dass der Geldumlauf sich in dieser Zeit um über 1000 Millionen Dollar vermehrt hat. Tatsächlich stellte sich am 1. März 1907 der Geldumlauf pro Kopf der Bevölkerung von 85 Millionen Einwohner auf 33,77 Dollar, was eine Vermehrung des Umlaufs um 2 Dollar pro Kopf gegen das Vorjahr bedeutete. Was die Zusammensetzung des Geldumlaufes in den Vereinigten Staaten betrifft, so ist zu bemerken, dass dem Vorrat an Silber-, Gold- und Scheidemünzen von za. 800 Millionen Dollar ein Umlauf an Gold- und Silberzertifikaten von za. 950 Millionen, ferner von Vereinigten Staaten-Noten von za. 350 Millionen, sowie von Nationalbank-Noten im Betrage von 500 Millionen gegenüberstand. Es waren daher an papierenen Umlaufsmitteln, nämlich Staatspapiergeld im Betrage von 1300 Millionen Dollar und Nationalbank-Noten im Betrage von 500 Millionen, zusammen za. 1800 Millionen Dollar im Umlauf. Es ergibt dies eine Summe von papierenen Umlaufsmitteln im Betrage von über 7000 Millionen Mark. Wie winzig nimmt sich dagegen die Summe des Notenumlaufs der Reichsbank von 1700 Millionen Mark aus, bei welcher Gelegenheit sich die Reichsbank zur Erhöhung ihres Diskontos auf sieben Prozent veranlasst gesehen hat.

Vorstehende Hinweise auf die Verhältnisse in Frankreich und den Vereinigten Staaten sind offenbar geeignet, die Ängstlichkeit unserer deutschen Finanz- und Bankgesetzgebung als keineswegs durch die Interessen des Verkehrs und die Sorge für die Aufrechterhaltung der Goldwährung gerechtfertigt erscheinen zu lassen. Namentlich das Beispiel der Vereinigten Staaten, wo für die Notenausgabe der Nationalbanken durchaus keine metallische Bedeckung vorhanden ist, beweist, dass in einem sonst geordneten und industriell fortschreitenden Lande die Landeswährung den Paristand in Gold behaupten kann, ohne dass für die umlaufenden papierenen Zahlungsmittel entsprechende Deckung in Metall vorhanden ist.

Die Frage, ob die papierenen Umlaufsmittel aus Banknoten oder aus Staatspapiergeld bestehen sollen, ist nach der herrschenden Theorie und der in den verschiedenen Ländern geltenden Gesetzgebung bis jetzt dahin entschieden, dass im wesentlichen die Übertragung des Rechtes zur Ausgabe von papierenen Umlaufsmitteln an eine privilegierte Notenbank als beste Lösung angesehen wird. Man nimmt an, dass nur auf diese Weise der übermässigen Emission von Papiergeld und deren nachteiligen Folgen vorgebeugt werden könne. Wenn man indessen die Gründe, welche in den verschiedenen Ländern dazu geführt haben, die Banknotenausgabe einer Privatbank zu übertragen, nach der geschichtlichen Entstehung näher untersucht, wird man finden, dass es immer besondere Umstände waren, welche die Staaten veranlasst haben, auf die Ausgabe von Staatspapiergeld zu Gunsten einer privilegierten Bank zu verzichten. So waren es zu Anfang des vorigen Jahrhunderts die übermässigen Emissionen von Assignaten seitens der französischen Revolutionsregierung, welche eine starke Entwertung dieses Staatspapiergeldes veranlasst hatten. Der Kredit der Regierung von Frankreich war auf diese Weise in bedenklichem Grade erschüttert, und Napoleon I. sah sich deshalb zu der Massnahme veranlasst, durch Errichtung der Bank von Frankreich neue papierene Umlaufsmittel zu schaffen, welche den Assignaten gegenüber durch die Verpflichtung zum Umtausch gegen Bargeld einen vollen Wert erhalten sollten. In gleicher Weise sah sich die Regierung der amerikanischen Union während des Bürgerkrieges zu Anfang der 60er Jahre, da der Kredit der Union durch die gewaltigen Kriegsausgaben stark herabgesunken war, zur Privilegierung der amerikanischen Nationalbanken veranlasst. Den Nationalbanken wurde damals gegen die Einlieferung von United States Bonds eine gleiche Summe von Staatsnoten sog. Greenbacks ausgefolgt. In diesen beiden Fällen war die ausserordentliche Erschütterung des Staatskredites die Ursache, dass man den umlaufenden papierenen Zahlungsmitteln gewissermassen eine doppelte Garantie durch die errichteten Banken zu geben sich veranlasst sah.

An sich muss es als zweifellos bezeichnet werden, dass der Geldumlauf eines Landes im Grunde von seiten des Staates seinen Wert erhält. Aus demselben Grunde wie umlaufendes Silbergeld und Scheidemünze ebenso wie Goldmünzen durch die Prägung des Staates ihre Gültigkeit erlangen, ebenso ist es an sich richtig, dass auch die papierenen Zahlungsmittel auf die Autorität und den Kredit des Staates hin ihre Aufgabe erfüllen. Wenn die Verhältnisse eines Staates sich in geordnetem Zustande befinden, so erscheint es durchaus angängig und notwendig, dass der Staat den Bedürfnissen des geschäftlichen Verkehrs durch Lieferung der nötigen Umlaufsmittel entgegenkommt. Es ist daher unter normalen Verhältnissen für solid fundierte und vernünftig verwaltete Staaten durchaus nicht nötig, dass das Recht der Ausgabe von papierenen Zahlungsmitteln einer privilegierten Notenbank übertragen wird. Die Einlösbarkeit der Banknoten ist im Grunde keineswegs als notwendige Garantie für die Vollwertigkeit der Zahlungsmittel zu betrachten. Es ist dies namentlich aus der Tatsache zu entnehmen, dass für die Noten der amerikanischen Nationalbanken eine Einlösbarkeit gegen Metall überhaupt nicht vorgesehen ist; denn als Garantie für dieselben haften durchaus nur die dafür hinterlegten Papiere der amerikanischen Union.

Die übertriebene Rücksicht, welche durch die deutsche Reichsgesetzgebung auf die Bedeckung der ausgegebenen Banknoten durch den Metallvorrat der Bank genommen wird, lässt sich aus praktischen und theoretischen Gründen keineswegs als berechtigt erklären. Tatsächlich ist der Kredit des Deutschen Reiches im Lande sowohl wie nach aussen hin reichlich genügend, um den vom Reiche anerkannten papierenen Zahlungsmitteln Vollwertigkeit gegen Metall zu sichern. Dies beweisen die Verhältnisse, wie sie sich in der amerikanischen Union entwickelt haben; und ebenso lässt sich der reichliche Notenumlauf der Bank von Frankreich, die tatsächlich nicht zur Einlösung ihrer Noten in Gold verpflichtet ist, als Beweis dafür anführen, dass die strengen

Vorschriften, welche seinerzeit für die enge Begrenzung der Notenausgabe der Reichsbank erlassen worden sind, im Grunde keineswegs als notwendig für die Erhaltung der Vollwertigkeit der Valuta erscheinen.

Die Verhältnisse am einheimischen Geldmarkt, wie sie sich in den letzten Jahren entwickelt haben, müssen zu der Erkenntnis führen, dass der allzu knappe Geldumlauf bei uns sehr bedenkliche und nachteilige Zustände sowohl für die Staatsfinanzen als für die wirtschaftliche Entwicklung erzeugt hat. Aus den Tatsachen, dass der Banknotenumlauf der Bank von Frankreich bis auf 5800 Millionen Franks gestattet ist, und dass in den Vereinigten Staaten zirka 7000 Millionen Mark Staatspapiergeld und Noten der Nationalbanken im Umlaufe sind, wobei die Währung dieser Länder vollwertig gegen Gold geblieben ist, ist zu entnehmen, dass durch den Umlauf papierener Zahlungsmittel bei uns durchaus nicht ausreichend für die Bedürfnisse des Staates und des geschäftlichen Lebens Vorsorge getroffen ist. Die Reichsbank sah sich bei der Steigerung ihres Notenumlaufs zu Ende des vorigen Jahres auf 1700 Millionen Mark zu der extremen Massregel der Diskontoerhöhung auf 7 $\frac{1}{2}$ % gezwungen. Durch die Begrenzung der Ausgabe der Reichskassenscheine auf die vor 30 Jahren normierte Summe von 120 Millionen Mark ist den Bedürfnissen des einheimischen Finanz- und Handelsverkehrs durchaus nur in ungenügendem Grade Rechnung getragen.

Die Versuche und Bestrebungen, den Bedarf an baren Zahlungsmitteln durch Einführung des Scheckverkehrs nach englischem Muster zu vermindern, können in absehbarer Zeit der Geldknappheit bei uns nicht abhelfen, da die Gewohnheiten der Geschäftswelt und der Privaten in Deutschland ihre Zahlungen durch Bankschecks zu erledigen, schwerlich in Jahrzehnten soweit umgeändert werden können, dass sich der Zahlungsverkehr in ähnlicher Weise wie in England ohne Inanspruchnahme von Bargeld vollziehen dürfte. Aus vorstehenden Hinweisen und Erwägungen ist die Schlussfolgerung

zu ziehen, dass eine Neuordnung des Geldwesens, wie sie bei Gelegenheit des Ablaufs des Privilegiums der Reichsbank ausführbar und geboten erscheint, in einer Weise beschlossen werden müsste, dass dem nachteiligen Zustande der Geldknappheit, welche sowohl der Bewertung der einheimischen Staatspapiere, wie der Entwicklung von Handel und Verkehr die schwersten Hindernisse und Schwierigkeiten bereitet, in gründlicher Weise abgeholfen würde.

Von einer gesunden Reform des Geldwesens ist zu erwarten, dass das Geld für die wirtschaftlichen Aufgaben jederzeit reichlich zur Verfügung steht. Denn wie zur pünktlichen Erledigung des Transportverkehrs entsprechend reichliche und leistungsfähige Verkehrsmittel nötig sind, so ist auch im Interesse der Erledigung des Zahlungsverkehrs reichliches Angebot von Zahlungsmitteln nötig, und ist seitens des Staates im allgemeinen Interesse unbedingt dafür Sorge zu tragen, dass die wirtschaftlichen Aufgaben des Staates wie der Privaten nicht durch knappen Geldstand beeinträchtigt und gehemmt werden.

Eine Reform, wie sie für die deutschen Verhältnisse dringend nötig erscheint, muss von dem Gedanken ausgehen, dass die enge Begrenzung des Geldumlaufes, wie sie durch das Reichsbankgesetz, sowie durch das Gesetz über die Ausgabe von Reichskassenscheinen vorgeschrieben ist, theoretisch und praktisch verfehlt ist. Nach der Masse von Papiergeld und Banknoten, wie solche in Frankreich und in den Vereinigten Staaten im Umlauf ist, kann man mit Sicherheit annehmen, dass die Vermehrung des Umlaufs von Reichskassenscheinen auf die Höhe von 2 Milliarden Mark unbedingt für die wirtschaftlichen Interessen vorteilhaft und für die Erhaltung des Pariwertes der Währung durchaus nicht gefährlich sein würde. Diese Ausgabe von 2 Milliarden Reichspapiergeld ist einerseits aus Rücksicht auf die Erleichterung der Reichsfinanzgebarung, und ebenso im Interesse der Erfüllung der Aufgaben der Einzelstaaten wie der Kommunen als erspriessliche Massnahme ins Auge zu fassen. Es ist dabei

angenommen, dass das Reich durch die Ausgabe der für den Verkehr nützlichen und nötigen Umlaufsmittel gewissermassen als Geldgeber einerseits zur Beschaffung notwendiger Anlehenssummen für die gemeinsamen Zwecke, andererseits auch für die Erleichterung der finanziellen Aufgaben der Einzelstaaten sowie der Kommunen auftritt. Zunächst ist in Aussicht zu nehmen, dass das Reich etwa für 300 Millionen verzinsliche Anleihen gegen Hingabe der gleichen Summe von Reichspapiergeld einziehen sollte. In nächster Reihe sollte alsdann das Reich für die Zwecke der Einzelstaaten eine Summe von etwa 600 Millionen den verschiedenen deutschen Staaten nach Massgabe ihrer Grösse und ihrer Bedürfnisse zur Verfügung stellen. Das Reich würde in diesem Falle den Einzelstaaten gegen Hingabe von 3 $\frac{0}{10}$ igen Papieren eine gleiche Summe Reichskassenscheine übergeben. In weiterer Folge wäre es als die Aufgabe des Reiches zu bezeichnen, einheimischen öffentlichen Körperschaften für die zur Erfüllung gemeinnütziger Zwecke bewilligten Anleihen eine entsprechende Summe von Kassenscheinen gegen Erwerbung der verzinslichen Anleihen solcher provinziellen und städtischen Körperschaften auszufolgen.

Es ergibt sich aus diesem für eine Neuordnung des Geldwesens gemachten Vorschlage, dass dadurch die Befriedigung des Finanzbedarfes des Reiches wie der Einzelstaaten und der provinziellen und kommunalen Körperschaften eine bedeutende Erleichterung erfahren würde. Dem Reiche würde zunächst die Ersparung der Zinsen und Rückzahlung von Reichsanleihen zugute kommen, ferner würden die von den Einzelstaaten sowie von den Körperschaften erworbenen Anleihen dem Reiche neue lohnende Einnahmequellen eröffnen. Ausserdem ist zur Rechtfertigung des Vorschlages auf Vermehrung der Ausgabe von Reichskassenscheinen anzuführen, dass in der Tat in den letzten drei Dezennien seitens des Reiches nichts zur Erleichterung der Finanzgebarung geschehen ist. Obwohl das Budget des Reiches eine bedeutende Vergrösserung der Umsätze mit sich gebracht hat, so dass der

Kassen-Verkehr des Reiches eine starke Vervielfältigung erfahren hat, ist die seinerzeit beschlossene Ausgabe von 120 Millionen Reichskassenscheinen unverändert bestehen geblieben. Wenn man erwägt, dass Einnahmen und Ausgaben des Reiches gewissermassen nur als regelmässiger Austausch von Dienstleistungen zu betrachten sind, so muss man vom theoretischen Standpunkte zu dem Schlusse kommen, dass der Kassenverkehr des Reiches sich unbedingt ohne vorhandene metallische Umlaufsmittel abgesehen von Silber- und Scheidemünzen im kleinen Verkehr vollziehen kann. Die Beispiele von der stetigen Vermehrung der papierenen Umlaufsmittel in Frankreich und in den Vereinigten Staaten beweisen zudem, dass ein derartiger Papiergeldumlauf durchaus ohne Gefährdung der Goldwährung des Landes in Gebrauch kommen kann.

In welchen Abschnitten das Papiergeld des Reiches zur Ausgabe gelangen könnte, ist für die Zeit, solange das Privilegium der Reichsbank noch in Kraft ist, dem Reiche nicht ganz freigestellt; indessen fragt es sich, ob das Reich nicht auch schon jetzt ohne Rücksicht auf das Privilegium der Reichsbank mit der Ausgabe von Reichspapiergeld in gleichen Abschnitten, wie es Reichsbanknoten gibt, vorgehen könnte. Unzweifelhaft ist anzunehmen, dass auch die kleinen Reichskassenscheine von 5 und 10 Mark nicht nur im inländischen Verkehr in bedeutend grösserem Umfange als bisher eine nützliche Rolle zu spielen geeignet erscheinen, sondern dass dieselben auch im internationalen Verkehr eine sehr brauchbare und gern angenommene Rimesse bilden dürften. Man braucht nur an die vielen Millionen deutscher Landsleute in fremden Ländern zu denken, welche für kleinere und grössere Zahlungen nach der Heimat gern Kassenscheine benutzen würden. Die Bank- und Wechselgeschäfte an allen auswärtigen Plätzen, wo zahlreiche Deutsche sich in Stellung befinden, würden gern kleine deutsche Kassenscheine vorrätig halten, wofür sie leicht massenhaft Abnehmer zu kleinen Rimessen finden würden.

Der Einwand, dass durch die Ausgabe von Papiergeld der Pariwert der Währung in Gold gefährdet würde, ist in der Tat nicht als sehr schwerwiegend oder gar durchschlagend zu betrachten. Es handelt sich nur darum, die bisher im einheimischen Zahlungsverkehr üblichen Gewohnheiten und Vorurteile zu bekämpfen und nach und nach zu überwinden. Im übrigen ist der Kredit des Reiches im Inlande sowohl wie in der ganzen Welt so sicher und fest begründet, dass ein Zweifel an der Vollwertigkeit der von dem Reiche ausgegebenen Wertpapiere und Scheine von niemandem gehegt werden dürfte.

Der Einwand, dass durch eine übermässige Ausgabe von Papiergeld die wirtschaftlichen Verhältnisse gestört und verwirrt werden müssten, hat an sich wohl eine gewisse Bedeutung. Indessen ist zu bedenken, dass durch die vorgeschlagene Erweiterung der Ausgabe von Reichspapiergeld die Verhältnisse, wie sie in Frankreich und in den Vereinigten Staaten bestehen, noch nicht erreicht werden. Es ist daher anzunehmen, dass durch die Emission von 2 Milliarden Mark Reichskassenscheinen tatsächlich dem Verkehr nur die Umlaufsmittel zugeführt werden, welche demselben in den letzten 30 Jahren unbegründeter Weise vorenthalten worden sind. Durch die Einschränkung des Geldumlaufs in Deutschland ist unter anderm auch die Tatsache zu erklären, dass deutsche Banken in erheblichem Grade Kredithilfe im Auslande in Anspruch zu nehmen veranlasst worden sind. Dass in Zukunft eine derartige Abhängigkeit des Inlandes von der Kredithilfe des Auslandes vermieden werden kann und sollte, ist als eine notwendige und günstige Folgerung der hier vorgeschlagenen Neuordnung des Geldwesens zu betrachten.

Um übrigens der möglichen Gefahr einer Überschwemmung des einheimischen Geldumlaufs durch übermässig reichliche papierne Zahlungsmittel vorzubeugen, gibt es noch ein anderes und sehr wirksames Mittel, wodurch in einfacher Weise überschüssige Zahlungsmittel aus dem Verkehr gezogen werden können. Dies kann am einfachsten

dadurch geschehen, dass den Besitzern von Reichskassenscheinen in bestimmten Beträgen gestattet wird, solche bei den Reichskassen gegen verzinsliche Anleihscheine umzutauschen. Durch diese zeitweise wohl im Bankverkehr sich ergebende Einziehung von Reichskassenscheinen würde jedenfalls dem übermässigen Papiergeldumlauf sicher abgeholfen. Da das Reich aber jedenfalls nicht nötig hätte andere, als dreiprozentige Anlehenspapiere auszufolgen, so würde es sich bei dieser Einrichtung finanziell viel vorteilhafter stehen, als zur Zeit bei der seit Jahren bemerkten Schwierigkeit der Unterbringung einheimischer Staatspapiere.

Dass die in vorstehenden entwickelten Ansichten in mancher Hinsicht neuartig und ziemlich radikal genannt werden dürften, lässt sich wohl nicht bestreiten; indessen sind dieselben nach den Hinweisen auf die bestehenden Einrichtungen in Frankreich und den Vereinigten Staaten durchaus nicht als praktisch unerprobt zu bezeichnen. Dass diese Einrichtungen für die deutschen Verhältnisse als ungeeignet zu bezeichnen wären, dafür Beweise zu erbringen dürfte so gut wie ausgeschlossen sein. Denn praktische Einrichtungen, wodurch anerkannten schweren Missständen und Nachteilen abgeholfen wird, sind in allen wirtschaftlich entwickelten Ländern entschieden leicht einzuführen und werden bei uns ebenso wie in den genannten anderen Ländern die gleichen günstigen Wirkungen für die Erleichterung des Handelsverkehrs und die gesamte wirtschaftliche Entwicklung nach sich ziehen.

Gesetzgebungs- und Verwaltungsaufgaben auf kolonialem Gebiet.

Von

B. v. König, Geheimem Legationsrat z. D. in Berlin.

Staatssekretär Dernburg hat nachgewiesen,¹⁾ dass, wenn man unsere Kolonien als ein Ganzes betrachtet, die laufenden

¹⁾ Denkschrift über die finanzielle Entwicklung der deutschen Schutzgebiete (ohne Kiautschou), dem Reichstag der letzten Session vorgelegt.

Verwaltungskosten — ohne die Militärlasten — durch die eigenen Einnahmen, und zwar nach Abzug der Einnahmen aus Kapitalsanlagen, bereits gedeckt werden. Er bezeichnet dies als ein ausserordentlich günstiges Ergebnis und stellt damit der früheren Kolonialverwaltung kein schlechtes Zeugnis aus, zumal wenn man erwägt, dass es nicht gerade die am meisten begünstigten Länder waren, die uns übrig gelassen worden sind. Die Opfer lagen grösstenteils auf militärischem Gebiet. Dass aber grosse militärische Expeditionen notwendig wurden, ist, wie Dernburg hervorhebt, auf den einzigen wirklich folgenschweren Fehler zurückzuführen, der bisher in unserer Kolonialpolitik gemacht wurde, nämlich die zu langsame Erschliessung einzelner Schutzgebiete, insbesondere die Unterlassung ausreichender Eisenbahnbauten. Das Beispiel Südwestafrikas beweist dies in doppelter Hinsicht. Hätte der Aufstand überhaupt unterdrückt werden können, wenn wir die Bahn von Swakopmund nach Windhuk nicht gehabt hätten, und um wie viel leichter wäre er niedergeschlagen worden, wenn wir eine Bahn von Lüderitzbucht in's Innere gehabt hätten?

Alles dies ist eigentlich Binsenwahrheit, aber verkannt worden. Wollte die Regierung Bahnen bauen, befürworteten dies Männer von weitem Blick, wie Oechelhäuser, Professor Hans Meyer und andere, dann wurde stets der zahlenmässige Nachweis der Rentabilität verlangt. Welche Schwierigkeiten wurden der Übernahme und dem Weiterbau der Usambarabahn in den Weg gelegt! Als es sich um den Bau der kurzen Bahn von Daressalam nach den Ulugurubergen handelte,²⁾ da erhob sich aus der Mitte des Zentrums, der Sozialdemokraten und der Freisinnigen Volkspartei der heftigste Widerspruch; Dasbach, damals einer der Wortführer des Zentrums, Bebel und Eugen Richter überboten sich gegenseitig, die Eisenbahnpolitik der Regierung zu diskreditieren und lehnten die Bahn schon deshalb ab, weil sie ja später einmal weiter

²⁾ Vergl. die stenographischen Berichte über die Reichstags-Verhandlungen vom 14. Febr. 1900 S. 4106 ff.

gebaut werden könnte. Dasbach erklärte ausdrücklich, das ganze Projekt sei nur gemacht, damit man, nachdem man A gesagt, später auch B und C bis zum letzten Buchstaben des Alphabets sagen und eine Ausgabe von 100 bis 150 Millionen für eine Zentralbahn übernehmen müsse. Diesen Plänen könnten er und seine politischen Freunde nicht folgen. Graf Arnim führte demgegenüber aus, ohne die Zentralbahn würde Deutsch-Ostafrika nach Umklammerung durch die Nachbarn einem ausgedrückten Schwamme gleichen, Dr. Stockmann hob die ungeheure Wichtigkeit einer Zentralbahn für die Zwecke der Verwaltung hervor, und Graf Stolberg-Wernigerode suchte denen, welche immer wieder solche Aufgaben Privaten überlassen wollten, klar zu machen, dass es sich hier um öffentliche Interessen handle und dass wir einen Cecil Rhodes nicht aus der Erde stampfen könnten; Georg Siemens sprach aus, dass er für die Zentralbahn „begeistert“ sei, er wies darauf hin, wie auch preussischen Bahnen anfangs durch Zinsgarantie habe geholfen werden müssen, wie die Berliner Stadtbahn noch nicht die Rente für ihr Kapital abwerfe und doch jedermann von ihrem Nutzen überzeugt sei, wie vor 60 Jahren alle Leipziger Philister eine Bahn von Leipzig nach Dresden für unmöglich erklärt hätten, wie endlich gegenüber den Milliarden unseres Nationalvermögens und der Grösse der Aufgabe die Hunderte oder wenigen Hunderte für die Kolonialbahnen nicht in Betracht kämen. Der geniale Mann wurde mit Hohn und Spott behandelt. Seine Antwort war: „Die Bahn wird doch gebaut werden!“ Damals allerdings hätten Götter vergeblich gekämpft und die Regierungsvertreter hätten mit Engelszungen reden können, sie hätten nichts erreicht.

Die Bahn von Kubub nach Keetmannshoop wurde noch in der Stunde der Gefahr vom vorigen Reichstag abgelehnt; hätte ein Kolonialdirektor diese wichtige Bahn vor einigen Jahren verlangt, man hätte ihn als unzurechnungsfähig verlacht und auf seine Zwangspensionierung gedrungen. Den Bau der Bahn von Swakopmund nach Windhuk verdanken wir dem

Ausbruch der Rinderpest im Jahre 1897. Der nachmalige Staatssekretär Freiherr v. Richthofen nahm es auf sich, ihren Bau zu beginnen, ohne vorher die Genehmigung des nicht versammelten Reichstages einzuholen; er machte — und das ist eines seiner grossen Verdienste — aus der Not eine Tugend, die uns später vor dem Schlimmsten bewahrte.

Der Eisenbahnbau ist die erste und vornehmste Aufgabe der Kolonialverwaltung.

Bevor wir darauf näher eingehen, müssen wir die übrigen Aufgaben der Kolonialverwaltung betrachten. —

Auf dem Gebiete des Plantagenbaues und der Agrikultur ist vor allem der Anbau derjenigen tropischen Erzeugnisse zu fördern, auf die unsere Industrie am meisten angewiesen ist und die, obgleich in unseren Kolonien anbaufähig, doch bisher wesentlich aus fremden Ländern bezogen werden mussten. Das sind in erster Linie Baumwolle, Gummi, Elastikum, Ölfrüchte, Faserpflanzen, Gerbstoffe, welche wir mit Erfolg in unseren Kolonien gewinnen können und, wie namentlich die Baumwolle, im handelspolitischen Interesse bauen müssen, dann Kaffee, Reis, Tabak, welche gedeihen, aber für welche die Konkurrenzfähigkeit mit anderen Ländern noch von verschiedenen Faktoren abhängt. Aufgabe der Verwaltung ist es, durch Anlage von Versuchsstationen und Ausgestaltung der vorhandenen (Amani in Ostafrika, Viktoria in Kamerun, Simpsonhafen in Neu-Guinea und kleinere Anlagen vieler Dienststellen) fördernd einzugreifen, die Erfahrungen der eigenen und der fremden Forschung in einer Zentralstelle,³⁾ wie solche in Dahlem bei Berlin schon seit längerer Zeit erfolgreich wirkt, zu vereinigen, und durch sie die Versendung geeigneter Pflanzen in die Kolonien zu vermitteln. Sodann müssen dem Plantagenbau alle nur möglichen Erleichterungen gewährt werden, insbesondere darf auf Plantagenprodukte ein Ausfuhrzoll nicht gelegt

³⁾ Über die vielseitige und segensreiche Tätigkeit der Botanischen Zentralstelle vergleiche Anlage zur Denkschrift über die Entwicklung der deutschen Schutzgebiete im Jahre 1905/6 S. 448 ff.

werden, zumal diese Unternehmungen bereits stark durch den Einfuhrzoll belastet sind. Endlich ist die Heranziehung von Arbeitskräften auf alle erdenkliche Weise zu fördern. Sehr nützlich würde eine weitere Ausgestaltung und Vervollkommnung der Einrichtung der Arbeiterkommissare sein, welche der zweckmässigen Behandlung der Arbeiter ihre besondere Aufmerksamkeit zu widmen haben; ein solcher ist in Kamerun bereits seit einigen Jahren angestellt, während für Samoa ein besonderer Chinesenkommissar im neuesten Etat vorgesehen ist. Durchgreifend kann hier nur durch Eisenbahnen geholfen werden, welche Hunderttausende von Trägern für andere Arbeit frei machen und Arbeitskräfte aus dem Innern in die Küstengebiete führen können. Im übrigen haben die Plantagenunternehmungen fast durchweg bereits die hohe Bedeutung erkannt, welche für sie eine verständnisvolle Behandlung und Verpflegung ihrer farbigen Arbeiter besitzt.

Was den Anbau von Getreide und sonstigen Feldfrüchten von seiten der Eingeborenen betrifft, so ist die Einführung von verbesserten Geräten, vor allem von Bodenbearbeitungsmaschinen erwünscht.

Ferner sei hier auf die hervorragend wichtige Frage des Waldschutzes und der Aufforstung in den waldarmen Gebieten hingewiesen. Die jüngste amtliche Denkschrift über die Entwicklung der deutschen Schutzgebiete bemerkt in dieser Hinsicht: „Im ganzen Schutzgebiet bestehen nunmehr 30 Waldreservate mit rund 100 000 ha betragendem Flächeninhalt, d. i. ca. 0,1⁰/₀ der gesamten 95 Millionen Hektar betragenden Landesflächen. Im Deutschen Reiche nehmen die Waldungen rund 25⁰/₀ der gesamten Landesfläche ein. Die Herbeiführung normaler Bewaldungsverhältnisse in Deutsch-Ostafrika liegt sonach noch in weiter Ferne.“ Dies sollte uns mahnen gerade in Ostafrika mit der Ausbeutung der vorhandenen Waldbestände sehr vorsichtig zu sein und der Aufforstung und Ausdehnung der Waldreservate grösste Sorge zu widmen.

Endlich sei noch der Bekämpfung des Gummiraubbaues, namentlich in den zum Teil bereits ausgeraubten Gebieten Südkameruns gedacht; es ist zu hoffen, dass die kürzlich dort eingesetzte „Gummi-Inspektion“ den angestrebten Erfolg erzielen wird.

Der Produktion folgt der Handel. Er hat sich unter Bestätigung des Satzes „trade follows the flag“ stetig entwickelt und beträgt zurzeit in Ein- und Ausfuhr etwa 100 Millionen Mark. Aufgabe der Regierung ist es, ihm die Wege zu ebnen. Die Fragen der Währung, der Masse und Gewichte haben in letzter Zeit weniger auf der Tagesordnung gestanden, darüber ob in Ostafrika und in Kiautschou die in unseren übrigen Kolonien geltende Reichsmarkrechnung einzuführen sei, sind die Meinungen geteilt. Beschränkungen des Handels erscheinen da angezeigt, wo die Konkurrenz Missbräuche gezeitigt hat, wie in dem übermässigen Kreditgeben an Eingeborene („Trust“-Wesen in Kamerun, „Feldhandel“ in Südwestafrika). Kreditverbote, Klaglosstellung oder Abhängigmachung der betreffenden Forderungen von behördlicher Genehmigung erscheinen hier angezeigt. Ebenso wenig sind Einschränkungen des Handels da zu umgehen, wo das Wohl der Eingeborenen oder die öffentliche Sicherheit gefährdet sind, wobei natürlich einer einseitigen Schädigung des deutschen Handels durch Vereinbarungen mit den Nachbarstaaten vorgebeugt werden muss. Wir denken hierbei hauptsächlich an den Waffen- und Alkoholhandel. Abgesehen von solchen Fällen sind Störungen des Handels zu vermeiden, insbesondere öftere Änderungen der Zolltarife. Differentialtarife und ähnliche Benachteiligungen des fremden Handels sind vom Übel. Auf die Wahrung des Grundsatzes der offenen Tür ist der grösste Wert zu legen. Dass der Bau von Eisenbahnen dem Handel einen mächtigen Aufschwung geben würde, bedarf keiner Ausführung, wenn man erwägt, dass der Transport einer Tonne Last aus dem Innern Ostafrikas zur Küste zurzeit etwa 2500 M. an Trägerfracht und Wochen erfordert, während eine Bahn die gleiche Last für 45 M. in kurzer Zeit zur Küste bringt.⁴⁾

⁴⁾ Dernburg, Vortrag vom 11. Januar 1907. Berlin, E. S. Mittler & Sohn.

Als dritte Aufgabe kommt die Besiedelung mit Weissen, namentlich Deutschen, in Betracht, wofür sich in den tropischen Kolonien die Hochländer eignen, im übrigen Südwestafrika. Gouverneur v. Lindequist bezeichnete⁵⁾ als „notwendige“ Voraussetzungen 1. Eisenbahnverbindung mit den zu besiedelnden Gegenden, 2. Wassererschliessung, 3. vorgängige Vermessung der Siedlungsgebiete. Ferner als „wünschenswert“ billige Überfahrtspreise, womöglich freie Ausreise deutscher Frauen und Mädchen, die in den Kolonien einen Hausstand gründen wollen, Zollerleichterungen und staatliche Ansiedelungsbeihilfen.

Zum Schutze der Pflanzler, Kaufleute und Siedler bedarf es einer entsprechenden Schutztruppe und Polizei, in Südwestafrika, wie die Erfahrung gelehrt hat, nur aus Deutschen zusammengesetzt, in den Tropen aus Farbigen unter deutschen Offizieren und Unteroffizieren. Eine gut ausgebildete farbige Truppe wird, wie sich in Ostafrika gezeigt hat, in der Lage sein, Aufstände niederzuschlagen, solange der eingeborenen Bevölkerung der Besitz von Gewehren und Pulver unmöglich gemacht ist. Die hierauf bezüglichen Bestimmungen der Brüsseler Akte haben sehr segensreich gewirkt, auf ihre strenge Durchführung ist grösster Wert zu legen. Sie bedürfen aber einer weiteren Ausgestaltung insofern als die in Westafrika zahlreich vorhandenen Stein-schlossgewehre eine ständige Gefahr im Buschgefecht bilden, worin jetzt wohl alle unsere erfahrenen Afrikaner übereinstimmen; mehr als einmal sind Faktoristen mit diesen den Eingeborenen verkauften Gewehren erschossen worden (z. B. bei Ossidinje in Kamerun 1904), und die Schutztruppe konnte dann oft nur mit Mühe der Täter Herr werden.

Wird der Waffenfrage die so notwendige Aufmerksamkeit geschenkt, so bleibt noch die Gefahr von Meutereien der eigenen Truppe, wie sie im Kongostaat nur durch das Genie des Baron Dhanis, in Britisch-Ostafrika (Sudanesen-Meuterei)

⁵⁾ Denkschrift vom 16. September 1906, Beilage zum Etat für S. W. A.

mit Hilfe von indischen Bataillonen unterdrückt wurden. Zusammensetzung der Truppe aus verschiedenen Stämmen, Hebung des Ehrgefühls und der Solidarität mit der deutschen Verwaltung, gute Verpflegung, nicht zu karge und eine gleichmässige Löhnung (Meuterei der Dahomey-Leute in Kamerun, welche ihr Lösegeld abdienen mussten) und verständnisvolle Behandlung sind hier durchaus notwendig. Verhältnismässige Sicherheit vor Aufständen und Meutereien kann aber erst durch ausreichende Eisenbahnverbindungen geschaffen werden.

Wiederholt und lebhaft ist die Frage der Auswahl und Vorbildung der Kolonialbeamten erörtert worden.⁶⁾ Die höheren Verwaltungsbeamten (Gouverneure, Referenten, Bezirksamt männer, Stationsleiter usw.) sind teils dem auswärtigen Dienst, teils der heimischen allgemeinen Verwaltung, der Armee- und Marine, aber auch anderen Berufsarten — Forstfach, Bergfach, Landwirtschaft, Nationalökonomie, Natur- und Sprachwissenschaft, ärztliches Fach, Geodäsie — entnommen worden. Man nahm die tüchtigen Kräfte, wo sie zu finden waren. Man war auch bestrebt, Kaufleute zu gewinnen, doch ziehen es gerade die tüchtigsten Elemente des Kaufmannsstandes meist vor, ihrem Berufe treu zu bleiben. Hierauf hat schon Graf Caprivi⁷⁾ und neuerdings wieder der gegenwärtige Kolonialstaatssekretär hingewiesen. Es wird Aufgabe der Verwaltung sein, ihren Beamten, soweit möglich, Gelegenheit zu geben, sich über die Bedürfnisse des Handels und der Industrie zu unterrichten, auch fernerhin auf die Heranziehung theoretisch und praktisch geschulter Nationalökonomien besonderen Wert zu legen und auf dem von Dr. Stübel eingeschlagenen Wege der Schaffung einer besonderen kolonialen Laufbahn durch Annahme und Ausbildung

⁶⁾ Vergl. „Die Beamten der deutschen Schutzgebiete, ihre Rechtsverhältnisse, Bezüge und Auswahl“ von B. v. König, Jahrbuch der Internationalen Vereinigung für Vergleichende Rechtswissenschaft und Volkswirtschaftslehre 1905 (Berlin, Jul. Springer) S. 217 ff.

⁷⁾ Reichstagsverhandlungen vom 17. Februar 1894.

von „Kolonialeleven“ nach englischem Vorgang weiter fortzuschreiten. Daneben muss aber die Möglichkeit gewahrt bleiben, auch andere tüchtige Kräfte zu berücksichtigen.

Die mittleren (Subaltern)-Beamten werden meist den entsprechenden heimischen Dienstzweigen entnommen. Als Lehrer, Dolmetscher, Schreiber, untere Zollbeamte usw. werden schon seit längerer Zeit vielfach Farbige verwendet, die in den Regierungs- und Missionsschulen ausgebildet sind; es ist erwünscht, dass dies in immer steigendem Masse erreicht wird.

Dem heimischen Dienst entnommene Beamte sind verpflichtet, in diesen letzteren zurückzutreten, falls sie nicht mehr tropentauglich, aber noch heimisch dienstfähig sind; sie erhalten dann diejenigen Bezüge, welche sie bei Fortsetzung des heimischen Dienstes erreicht haben würden. Da der überwiegende Teil der Beamten auch künftig dem heimischen Dienst wird entnommen werden müssen, so dient diese Bestimmung der Entlastung der Pensionsfonds; sie liegt auch im Interesse der Beamten selbst, nur bleibt zu erwägen, ob nicht solchen Beamten, die im Kolonialdienst bereits ein höheres pensionsfähiges Gehalt erworben haben, als sie beim Rücktritt in den heimischen Dienst erhalten würden, der Unterschied aus Reichsmitteln zu erstatten wäre. Dies dürfte im Interesse der Billigkeit liegen und würde manche Unzufriedenheit beseitigen, ohne doch finanziell besonders in's Gewicht zu fallen.

Ein wichtiges Thema bildet das Etats- und Rechnungswesen.⁸⁾ Wir haben zu betrachten:

1. die Etatsaufstellung. Der Etat wird auf Grund der Anmeldungen der Bezirksämter und sonstigen Lokalbehörden von den Gouvernements entworfen, im Gouvernementsrat durchberaten, vom Kolonialamt im Einvernehmen mit dem Schatzamt, meist nach mannigfachen Abänderungen dem Bundesrat und Reichstag

⁸⁾ Vergl. Dr. Seitz, Grundsätze über Aufstellung und Bewirtschaftung des Etats der Schutzgebiete. Berlin 1905. Dr. Reimer, ferner v. König, die Finanzen der Schutzgebiete in den Beiträgen zur Kolonial-Politik und Kolonial-Wirtschaft, 1900/1901, Berlin, W. Süsserott.

vorgelegt, durchläuft mithin 6 verschiedene Instanzen. Eine Vereinfachung dieses umständlichen und zeitraubenden Verfahrens würde manche Vorteile bieten. Wie amtlich nachgewiesen ist,⁹⁾ decken Togo, Kamerun und Ostafrika, wenn man von den Militärlasten absieht, durch ihre laufenden Verwaltungseinnahmen die Verwaltungsausgaben. Auch Samoa und Südwestafrika dürften dieses Ziel in absehbarer Zeit erreichen. Würde man die Aufstellung dieses Teils des Etats den Gouvernements überlassen, nötigenfalls unter allgemeiner Kontrolle der Zentralverwaltung, so würde nicht nur eine erhebliche Vereinfachung herbeigeführt, sondern auch ein Anreiz zu sparsamer Wirtschaftsführung gegeben (um die finanzielle Selbständigkeit zu wahren), das Interesse am eigenen Lande gefördert und die Zentralverwaltung entlastet werden, welche jetzt infolge der auf ihr lastenden Arbeit einen beträchtlichen Umfang angenommen hat und doch von Berlin aus schwer in der Lage ist, alle Einzelheiten der Verwaltung zu übersehen. Die Militärlasten müssten allerdings zunächst noch auf Reichsfonds, die Ausgaben für werbende Zwecke auf Anleihen und zwar, soweit die Einnahmen der Kolonie ausreichen, auf diese basiert werden, eventuell unter Garantie des Reiches.

So trägt auch in den französischen Kolonien das Mutterland jetzt im allgemeinen die Militärlasten; Eisenbahnen werden, teils mit, teils ohne Garantie des Mutterlandes, auf Anleihe übernommen; die Kolonien geniessen eine mässige Autonomie unter der Bedingung, dass sie für gewisse Ausgaben einstehen. In England hat man zu dem System der Zuschüsse gegriffen und im übrigen den Kolonien eine gewisse Selbständigkeit gewährt.

2. Die Etatskontrolle. Es handelt sich hier wesentlich um die sogenannten Haushaltsübersichten, welche spätestens im zweiten Jahre nach Ablauf des Rechnungsjahres dem Bundesrat und Reichstag zur Genehmigung der etwaigen Überschreitungen vorzulegen sind.

⁹⁾ Vergl. Anmerkung 1.

3. Verschieden hiervon ist die Rechnungskontrolle, d. h. die eingehende Prüfung aller Rechnungen und Belege durch den Rechnungshof, welche durch die unter Ziffer 2 erwähnte Genehmigung der Etatsüberschreitungen nicht berührt wird und gesetzlich an keine Frist gebunden ist. Auf diese Prüfung hauptsächlich und ihre Vorkontrollen beziehen sich die so vielfach gehörten Klagen über die Langsamkeit und Schwerfälligkeit des Rechnungswesens und den hemmenden Einfluss des Kalkulators, welche soviel zu den Beschwerden über Bureaukratismus in der Kolonialverwaltung beigetragen haben. Um die Prüfung durch den Rechnungshof vorzubereiten, müssen nämlich alle noch nicht kalkulatorisch geprüften Rechnungen durch besonders vorgebildete Kalkulatorbeamte vorgeprüft werden. Diese Prüfung fand früher, wie noch heute bezüglich der gesandtschaftlichen und konsularischen Abrechnungen, durch die Zentralverwaltung in Berlin statt, musste aber wegen der Langwierigkeit der Verbindung mit den Kolonien wenigstens für die grösseren Schutzgebiete den Gouvernements übertragen werden, wobei allerdings der Nachteil des häufigen Wechsels der Prüfungsbeamten in den Tropen und die Verstärkung des dortigen teureren Beamtenapparates mit in den Kauf genommen werden musste. Ungeachtet dieser Verlegung der Vorprüfung verursacht wegen der Schwierigkeit der Verbindung mit dem Innern der Kolonien und des bereits erwähnten durch das Klima bedingten öfteren Wechsels aller Beamten, der Erkrankungen und Todesfälle die Feststellung und Prüfung der Rechnungsergebnisse oft die grössten Schwierigkeiten; eine Stockung, ein Stillstand in der Rechnungsführung bringt naturgemäss Verwirrung und es sind Fälle vorgekommen, dass Rechnungsirrtümer dann erst nach Jahren, wenn überhaupt aufgeklärt werden konnten, dass pflichttreue Beamte durch solche Umstände schuldlos in den Verdacht der Unterschlagung gekommen, ja unter dem gleichzeitigen Einfluss der Tropen in geistige Umnachtung getrieben worden sind.

Hier kann zunächst nur durch die Aufstellung möglichst klarer und übersichtlicher Vorschriften unter Beifügung von

Mustern und Beispielen geholfen werden, die auch dem im Rechnungswesen weniger Vorgebildeten eine schnelle und leichte Einarbeitung ermöglichen. Auch erscheint eine Vereinfachung der Grundsätze erwünscht, nach denen die Prüfung durch den Rechnungshof gesetzlich zu erfolgen hat; es ist dies im wesentlichen noch die den heimischen Verhältnissen angepasste Instruktion für die preussische Oberrechnungskammer vom 18. Dezember 1824. — Wirksame Abhülfe wird auch auf diesem Gebiet erst von der Schaffung geeigneter Eisenbahnverbindungen zu erwarten sein, welche es ermöglichen, die betreffenden Beamten an verhältnismässig gesunden Plätzen zu stationieren, rechtzeitigen Ersatz zu sichern und die Rechnungsergebnisse schneller als bisher zu befördern. Alsdann wird es auch möglich sein, etwaige Etatsüberschreitungen alsbald vorauszusehen und ihnen vorzubeugen.

Hinsichtlich der geltenden Rechtsordnung kann hier nur auf die bekannten Arbeiten von Köbner, v. Stengel, v. Hoffmann verwiesen werden. Wünschenswert ist, dass durch Erlass eines Kolonialgerichtsbarkeitsgesetzes die Hinweise auf das Konsulargerichtsbarkeitsgesetz beseitigt werden, welche Studium und Anwendung des Kolonialrechts erschweren.¹⁰⁾ Wiederholt ist ferner eine authentische Sammlung der Rechtssätze der Eingeborenen als wünschenswert bezeichnet worden.¹¹⁾

Dies führt uns — last not least — zur Eingeborenenfrage überhaupt. Wir haben in unseren Kolonien über 12 Millionen Eingeborene, nur etwa ebensoviel Tausend Weisse. Wir sind auf die Eingeborenen angewiesen, aber auch sie auf uns. Sie verdanken uns die Beseitigung der Sklavenjagden, des Krieges aller gegen alle; wir erinnern an die jährlichen Kriegszüge der Mafiti und Wahehe zur ostafrikanischen Küste mit ihren entsetzlichen Greueln, an die noch heut nicht ganz ausgerottete Menschenfresserei in

¹⁰⁾ Verhandlungen des deutschen Kolonial-Kongresses 1902 S. 376.

¹¹⁾ Verhandlungen des deutschen Kolonial-Kongresses 1905 S. 409 und 1036. Neuerdings ist eine besondere Kommission für diesen Zweck eingesetzt worden.

Kamerun, an die Kopfjäger in der Südsee. Wir müssen die Eingeborenen schützen gegen ihre eigenen Ausschreitungen, gegen die Gefahren der Natur (Seuchen, Hungersnöte, welche letztere ohne Eisenbahnen allerdings schwer zu bekämpfen sind) und der Kultur (Alkohol, sexuelle Krankheiten). Wir müssen sie gerecht behandeln, dürfen aber nicht Schwäche zeigen. Man darf nicht vergessen, dass sie als Menschen auf niederer Kulturstufe, gewissermassen als Kinder, zur Arbeit erzogen werden müssen. Daher keine allzumilden Strafen, an die sie gar nicht gewöhnt waren, daher überall da, wo wir über hinreichende Machtmittel verfügen, Beitragspflicht zu den Kosten der Verwaltung, wie sie in der Form der Hüttensteuer auf Wissmanns Anregung durch Liebert in Ostafrika eingeführt wurde. Die weitere Ausdehnung dieser finanziell und erzieherisch so ausserordentlich wichtigen Aufgabe setzt aber wiederum in erster Linie den Eisenbahnbau voraus.

Überblicken wir unsere kurze Darstellung, so werden wir zurückgeführt auf das, was im Eingang als Hauptfehler unserer Kolonialpolitik bezeichnet wurde, das langsame Vorgehen im Bau von Eisenbahnen, deren Mangel überall, beim Plantagenbau, beim Handel, der Besiedelung, der Sicherheit für Leib und Leben, der Disponierung über die Beamten und ihrer Kontrolle, beim Rechnungswesen usw. hemmend gewirkt hat.

Die dem Bundesrat und Reichstag vorgelegte Denkschrift über „die Eisenbahnen Afrika's, Grundlagen und Gesichtspunkte für eine koloniale Eisenbahnpolitik in Afrika“ beweist, dass überall in Afrika Eisenbahnen auf den erwähnten Gebieten vorzüglich gewirkt haben und dass zudem nahezu alle afrikanischen Bahnen mit sehr verschwindenden Ausnahmen bereits von der Eröffnung an oder innerhalb sehr kurzer Frist nachher mindestens ihre eigenen Betriebsausgaben einschliesslich der Unterhaltung zu decken vermochten; eine grössere Anzahl hatte von vornherein eine Rente.

Die Denkschrift enthält ein ausserordentlich reichhaltiges Material, sie erörtert die verschiedenen in Betracht kommenden Bahnprojekte, und es steht zu erwarten, dass die Kolonialverwaltung alsbald dazu Stellung nehmen und den gesetzgebenden Körperschaften entsprechende Vorlagen unterbreiten wird. Möchte dann das Wort sich verwirklichen „bis dat qui cito dat“, möchten auch die Freunde unserer Kolonien bei den Erörterungen über die zu wählenden Linien dessen eingedenk sein, dass oft das Bessere des Guten Feind ist. Je schneller der begangene Fehler wieder gut gemacht wird, desto besser. Unsere Kolonien sind es wert; nach den amtlichen Berechnungen beläuft sich der Wert unserer dortigen Kapitalinteressen auf 370 Millionen, der Kapitalwert der Exportproduktion auf rund 600 Millionen Mark. Die Kosten der Bahnen müssen aufgebracht werden und zwar neben denen für Heer und Flotte, sonst würden wir Gefahr laufen, sie vergeblich aufzuwenden. Wir sind aber völlig dazu in der Lage,¹²⁾ da unser Nationalvermögen schon vor zehn Jahren 150 Milliarden Mark betrug und sich allein in den 22 Jahren unseres Kolonialbesitzes um 30 Milliarden vermehrt hat; während dieser ganzen Zeit betrugen die kolonialen Ausgaben nur 20/100 dieses Zuwachses, noch nicht soviel als Heer und Flotte ohne Neubauten in einem einzigen Jahre erfordern. Und dabei dienen die Ausgaben für Kolonialbahnen verbenden Zwecken und wohlverstandener Sparsamkeit!

Möge der Kolonialstaatssekretär bei seinen wohlüberlegten Forderungen kein kleines Geschlecht finden; möge jeder Deutsche den Wahlspruch unserer Kolonialschule in Witzenhausen beherzigen:

Für Deutschlands Ruhm und Ehr'
Daheim und über'm Meer!

¹²⁾ Dernburg, Vortrag vom 8. Januar 1907, Berlin, E. S. Mittler & Sohn.

Die Bedeutung der bevorstehenden Reform des englischen Patentrechts für die deutsche Industrie.

Von

Rechtsanwalt Dr. C. H. P. Inhulsen, London.

Bereits vor 10 Jahren — am 1. Februar 1897 — wurde dem Präsidenten des Handelsamts im Unterhause die Frage vorgelegt, ob England der einzige Staat sei, welcher für Erfindungen Patente erteile, ohne eine Herstellung des Artikels im Inlande zur Bedingung zu erheben. Der Präsident verneinte die Frage mit dem hinzufügen, eine derartige Bedingung sei auch in den Patentrechten der Vereinigten Staaten, Indiens und der hauptsächlichlichen britischen Kolonien nicht vorgesehen. Zehn Tage später stellte man an den Präsidenten die folgenden Fragen: „Können Ausländer dadurch, dass sie ein Patent in England erwirken, andere an dem Betrieb eines Verfahrens in England behindern, ohne selbst das Verfahren in England betreiben zu müssen, so lange sie vom Ausland aus den Markt versorgen? Ist es der Regierung bekannt, dass in allen anderen europäischen Staaten der Patentinhaber sein Verfahren im Inlande ausüben muss? und dass infolge unseres abweichenden Rechtszustandes die Farbenindustrie, die Kohlendestillation und andere wichtige Industriezweige ausländische Monopole geworden sind? Ist die Regierung im Interesse unserer Industrie und unserer Arbeiter bereit, unser Patentrecht dem aller übrigen europäischen Staaten entsprechend abzuändern?“ Der Präsident antwortete, das bestehende Recht reiche aus, um dem Übelstande abzuhelpen, und verwies auf den damals geltenden § 22 des Patentgesetzes von 1883, welcher lautete: „Wird auf Antrag eines Interessierten dem Handelsamte nachgewiesen, dass zufolge der Unterlassung auf Seiten eines Patentinhabers, Lizenzen unter angemessenen Bedingungen zu gewähren, a) das Patent im Vereinigten Königreich nicht ausgeübt wird, oder b) die angemessenen Bedürfnisse des Publikums bezüglich der Erfindung nicht befriedigt werden können, oder c) irgend eine Person an dem bestvorteilhaften Betriebe oder Gebrauche einer von ihr besessenen Erfindung behindert ist, so kann das Handelsamt dem Patentinhaber aufgeben, Lizenzen unter den Bedingungen zu erteilen, welche dem Handelsamt im Hinblick auf die Art der Erfindung und die Umstände des Falles angemessen erscheinen.“ Das englische Recht

gestattete damals nur einen Antrag auf Erteilung einer Zwangslizenz, nicht etwa auch auf Zurücknahme des Patents; ein Antrag auf Zwangslizenzerteilung war niemals durchgeführt worden; der § 22 enthielt tote Buchstaben. Etwa zwei Monate später — am 8. April 1897 — forderte eine zahlreiche, aus Unterhausmitgliedern und Vertretern kommerzieller und industrieller Verbände bestehende Deputation das Handelsamt auf, eine Abänderung des § 22 herbeizuführen. Der Paragraph wolle dafür sorgen, dass englische Patente in England tatsächlich zur Ausübung gelangten. Für den Fall, dass die Ausübung ruhe, könne das Handelsamt allerdings Zwangslizenzen erteilen; von dieser Befugnis sei indessen niemals Gebrauch gemacht worden. Der Regierungsvertreter unterbrach hier mit dem Bemerken, es seien vier Anträge auf Zwangslizenzen eingegangen; man habe indessen keinen dieser Anträge weiter betrieben. Die Deputation führte sodann aus, dass die Formulierung des § 22 daran Schuld sei, dass man denselben nicht praktisch zur Anwendung gebracht habe. Eine Unterlassung auf Seiten des Patentinhabers, Lizenzen unter angemessenen Bedingungen zu gewähren, liege erst vor, nachdem derselbe ein Ersuchen um Lizenzen in bestimmter Weise abgelehnt habe. Es sei ferner nachzuweisen, dass der Patentinhaber das Patent nicht auszuüben beabsichtige. Eine Ausübung sei möglich, ohne dass in England Lizenzen erteilt, und ohne dass in England die patentierten Maschinen hergestellt würden. Auch die Erzwingung der Zwangslizenzverfügung werde Schwierigkeiten bereiten; für den Ungehorsamsfall müsse das Handelsamt die Befugnis erhalten, das Patent für nichtig zu erklären. Bei der Formulierung des § 22 habe man nur an den Fall gedacht, dass der Erfinder eines verbesserten Verfahrens nicht zu einem gütlichen Abkommen mit dem Inhaber des Hauptpatentes gelangen könne; die Möglichkeit ausländischer Monopole habe man übersehen. Der Regierungsvertreter erwiderte, eine Änderung des § 22 sei erst ratsam, nachdem man etwas Besseres an die Stelle zu setzen vermöge. Bei den Anträgen auf Grund des

Paragraphen sei bisher nicht der Nachweis versucht worden, dass der Patentinhaber es unterlassen habe, Lizenzen unter angemessenen Bedingungen zu erteilen. Die Antragsteller hätten nicht um Lizenzen ersucht, und es habe daher keine Unterlassung vorgelegen. In einem Falle hätten zudem zwischen den Parteien Rechtsfragen geschwebt, und in einem anderen Falle hätte der Patentinhaber mit der Behauptung geantwortet, der Antragsteller habe das Patent verletzt. Man müsse zunächst einmal den § 22 wirklich auf die Probe stellen. . . . Dies ist dann tatsächlich im Jahre 1898 geschehen, 15 Jahre nach Inkrafttreten des § 22. Eine Firma Levinstein in Manchester, welche eine verbesserte Herstellung von Farbstoffen eingeführt hatte, bedurfte eines Rohmaterials, für welches die Herren Lucius & Brüning in Höchst a. Main ein englisches Patent besaßen. Letztere übten das Patent nicht in England aus und weigerten sich, Lizenzen zu erteilen. Levinstein beantragte auf Grund des § 22 eine Zwangslizenz beim Handelsamt. Die Verhandlungen, welche 14 Tage dauerten und £ 4000 kosteten, schlossen mit der Gewährung einer Zwangslizenz ab. Es wurde damals darauf hingewiesen, dass man, anstatt auf Grund des § 22 zu verfahren, sich auch auf das alte Monopolgesetz von 1623 berufen könne, nach welchem der Patentschutz unter anderem zur Voraussetzung hat, dass „die Patente nicht durch Verteuerung der Preise der Verbrauchsartikel im Inlande dem Staate schaden, den Handel beeinträchtigen oder generell unbequem sind“. Der Verfasser bemerkte¹⁾ zu dem Falle: Farbenindustrie und Kohlendestillation liegen in deutschen Händen; der Fall Levinstein v. Lucius & Brüning dürfte daher ganz besonders im deutschen Reiche zu beachten sein. Momentan wird der Kostenpunkt verhindern, dass neue Anträge beim Handelsamt gestellt werden; das Verfahren kann indessen vereinfacht werden; jedenfalls ist der Schlummer des Zwangslizenzenparagraphen zu Ende und vollzieht sich eine Änderung in der englischen Patentpraxis.“

Vier Jahre später — 1902 — schritt die Gesetzgebung ein; sie hob den § 22 auf und substituierte weitergehende Bestimmungen. Wenn dieselben ihren Zweck verfehlt haben,

¹⁾ Gewerbl. Rechtsschutz und Urheberrecht, 1899 S. 52.

so ist der Grund hauptsächlich darin zu finden, dass die Zwangslizenzsachen der Richterabteilung des Kronrats — d. h. dem höchsten Berufungsgerichte für Prozesse in den Kolonien — zugewiesen wurden. Die Prozessführung vor dem Judicial Committee ist die teuerste, welche England kennt. Eine Konsultation, welche in einer High Court-Sache mit £ 3.3.0 zu honorieren wäre, erfordert in einer Sache vor dem Judicial Committee ein Honorar von £ 10.10.0. Hinzukommt, dass das Judicial Committee nur für Berufungssachen und nicht für Arbeiten erster Instanz eingerichtet ist. Von dem Judicial Committee kann nicht erwartet werden, dass es sich mit der Frage nach der Höhe einer Zwangslizenzabgabe befasst. Selbst ein High Court-Richter würde sich nicht mit dieser Frage abmühen; er würde dieselbe an einen Gerichtsbeamten verweisen. Dem Judicial Committee stehen keine Gerichtsbeamten zur Verfügung, und es bedarf derselben in Berufungssachen nicht, weil in Berufungssachen an die Unterinstanz zurückverwiesen werden kann. Sieht man von dieser Verweisung der Zwangslizenzsachen an das Judicial Committee ab, so bedeuteten die neuen Bestimmungen des Jahres 1902 allerdings einen Fortschritt. Dieselben gestatteten jeder interessierten Person eine Zwangslizenz und alternativ den Widerruf des Patents zu beantragen, falls die vernünftigen Bedürfnisse des Publikums mit Bezug auf eine patentierte Erfindung nicht befriedigt seien. Der Antrag soll beim Handelsamt eingereicht werden, welches denselben, sofern auf den ersten Blick begründet, an das Judicial Committee zu verweisen hat. Wird alsdann der Beweis erbracht, dass die vernünftigen Bedürfnisse des Publikums nicht befriedigt sind, so kann das Judicial Committee Zwangslizenzen verfügen oder, falls auch mit diesen den Bedürfnissen nicht genügt würde, das Patent widerrufen. Der Widerruf ist nur zulässig bei drei Jahre alten Patenten und darf ferner nicht erfolgen, sofern der Patentinhaber seine Unterlassung ausreichend rechtfertigt. Zu laden sind der Patentinhaber und alle Personen, welche Rechte an dem Patent in Anspruch nehmen; Anspruch auf Gehör hat ferner

der Advokat der Krone. Wird nachgewiesen, dass der Betrieb des Patentes oder die Herstellung des patentierten Artikels ausschliesslich oder doch hauptsächlich ausserhalb des Vereinigten Königreichs erfolgt, so verschiebt sich die Beweislast; es liegt alsdann dem Patentinhaber der Nachweis ob, dass die vernünftigen Bedürfnisse des Publikums befriedigt wurden. Diese Bedürfnisse gelten als nicht befriedigt, falls zufolge Unterlassung des Patentinhabers, im Vereinigten Königreiche im richtigen Umfange sein Patent zu betreiben oder den patentierten Artikel herzustellen, oder unter vernünftigen Bedingungen Lizenzen zu erteilen, a) eine bestehende Industrie oder die Errichtung einer neuen unbillig gefährdet wird, oder b) die Nachfrage nach dem patentierten Artikel nicht gehörig gedeckt wird. Man brachte diesen Bestimmungen seinerzeit in unserer deutschen Heimat ein grosses Interesse entgegen; es wurde eine amtliche Übersetzung angefertigt, und man forderte zu deren Richtigstellung eine weitere Übersetzung ein. Alle damaligen Befürchtungen waren grundlos. Solange die Anträge dem Judicial Committee zur Entscheidung zugewiesen sind, ist das Gespenst der Zwangslizenz nicht ernst zu nehmen. Selbst mit den hohen englischen Prozesskosten kann für unsere deutschen Industriellen ein Segen verbunden sein.

Es hat fünf weitere Jahre gedauert, bis die Gesetzgebung von neuem an die Lösung der Frage herangetreten ist. Es liegen dem Unterhause zurzeit drei Patentgesetzentwürfe vor. Der wichtigste ist der am 19. März vorgelegte Regierungsentwurf, die Patents and Designs Bill. „Der Hauptzweck“, erklärte der Präsident des Handelsamts, „besteht darin, das Verfahren zu vereinfachen und billiger zu gestalten“. Der Entwurf soll verhindern, dass von dem Patentrecht zwecks Hemmung und Unterdrückung der Entwicklung der britischen Industrie Gebrauch gemacht wird. Das Patentrecht bezweckt, durch Belohnung des Genies zu Erfindungen zu ermuntern und die britische Industrie zu fördern. Leider ist es ausgenutzt worden, um den britischen Erfinder zu

entmutigen und viele britischen Industrien zu zerstören. Von den im letzten Jahre erteilten 14 700 Patenten fallen 6500 auf Ausländer. Dagegen ist an sich nichts einzuwenden. Viele dieser Patente sind indessen nicht beantragt worden, um sie im Inlande zu betreiben, sondern um ihren Betrieb im Inlande zu verhindern. Darin liegt ein Missbrauch eines durch das britische Recht eingeräumten Privilegs. Ein noch ernsterer Missbrauch ist der folgende. Der britische Erfinder ist sehr oft ein armer Mann. Es gelingt ihm, bis zu einem gewissen Punkte finanzielle Unterstützung zu erhalten. Nachdem er seine Fabrik eingerichtet und Maschinen angeschafft hat, tritt ihm ein mächtiges, ausländisches Syndikat entgegen, mit der Behauptung, sein Patent verletzte ein oft sehr unbestimmt gefasstes, früheres Patent des Syndikats. Um ihn zu vernichten, macht das Syndikat von seiner ganzen mächtigen Organisation Gebrauch. Es schleppt ihn zunächst vor das Gericht erster Instanz; gewinnt er dort, so schleift man ihn zum Berufungsgericht; schliesslich treibt man ihn noch zum Oberhaus. Das Kapital, welches er zum Patentbetriebe zu beschaffen vermochte, ist alsdann in Prozesskosten aufgegangen. Statt sein Genie zu belohnen, führte sein Patent zu seinem Ruin. Diesem Missbrauch von Privilegien, die an Ausländer, unter Gleichstellung mit Inländern, gewährt wurden, auf Grund des inländischen Rechts, „muss ein Ende bereitet werden. Der Entwurf vereinfacht zunächst das Zwangslizenzverfahren. Die Entscheidung soll in Zukunft nicht dem Judicial Committee zustehen, sondern einem vom Lordkanzler besonders ausgewählten Richter, welcher sich regelmässig mit Patentsachen beschäftigen wird. Durch diese Substituierung eines sachverständigen Richters wird das Verfahren beschleunigt werden. Drei Jahre nach Bestehen eines Patents soll ferner beim Patentamt auf Widerruf des Patents angetragen werden können, falls dasselbe nicht angemessen im Vereinigten Königreiche betrieben worden ist. Weiter schreibt der Entwurf für chemische Erfindungen die Einreichung von Muster vor, um die Erwirkung unbestimmter Patente zu verhindern. Noch

in einer anderen Beziehung wird die britische Industrie durch Patente ausländischer Firmen benachteiligt. Dem britischen Fabrikanten wird bei Gestattung des Gebrauchs der patentierten Erfindung die Verpflichtung auferlegt, 20 Jahre lang keine andere Maschine zu benutzen. Wird alsdann eine bedeutend bessere Maschine erfunden, so darf der Fabrikant dieselbe nicht gebrauchen. Nach einer gerichtlichen Entscheidung ist die gedachte Verpflichtung gültig und bindend. Der Entwurf bestimmt, dass derartige Verpflichtungen in Zukunft nicht auferlegt werden können. Zurzeit sind viele britische Industriezweige durch unser Patentrecht mit Fesseln beschwert; ja, viele sind durch die Privilegien, welche wir Ausländern einräumten, vollständig vernichtet worden. Die Fesseln sind jetzt zu beseitigen; die britische Industrie muss gänzlich unbehindert und auf gleichem Fusse den ersten Kampf mit der Konkurrenz beginnen können.“ Auf dem englischen Handelsamte haben sich offenbar die Anschauungen im Laufe der letzten 10 Jahre geändert. Der Entwurf bestimmt, dass Anträge auf Zwangslizenzen oder Patentwiderruf von dem Handelsamt dem Gericht, und nicht dem Judicial Committee zu überweisen sind. Die vernünftigen Bedürfnisse des Publikums sollen nicht als befriedigt gelten a) falls zufolge der Unterlassung des Patentinhabers, den patentierten Artikel in einem angemessenen Umfange herzustellen oder Lizenzen unter vernünftigen Bedingungen zu gewähren, eine bestehende Industrie oder die Errichtung einer neuen im Vereinigten Königreiche unbillig gefährdet wird, oder die Nachfrage nach dem patentierten Artikel nicht gehörig gedeckt ist; b) falls durch die vom Patentinhaber beim Verkauf, bei der Vermietung, oder bei der Gebrauchsüberlassung des patentierten Artikels auferlegten Bedingungen ein Handels- oder Industriezweig im Vereinigten Königreich unbillig gefährdet wird. Mit der Begründung, dass der patentierte Artikel ausschliesslich oder doch hauptsächlich im Auslande hergestellt wird, soll ferner jede interessierte Person beim Patentamt auf Widerruf eines drei Jahre alten Patents antragen können. Ergiebt sich nach Vornahme von Ermittlungen die Begründung als zutreffend, und legt der Patentinhaber weder den Nachweis vor, dass der patentierte Artikel im angemessenen Umfange im Vereinigten

Königreich hergestellt wird, noch eine ausreichende Rechtfertigung des Mangels einer derartigen Herstellung, so darf das Patentamt, falls internationale Verträge nicht entgegenstehen, das Patent entweder sofort widerrufen oder unter Setzung einer Frist, falls bis zu deren Ablauf nicht nachgewiesen werden sollte, dass der patentierte Artikel im angemessenen Umfange im Vereinigten Königreich hergestellt wird. Die Frist kann später im Falle ausreichender Gründe um 12 Monate verlängert werden. Die Verfügungen des Patentamts unterliegen der Nachprüfung seitens des Gerichts.

Es mag sein, dass diese Bestimmungen noch Änderungen erfahren, bevor der Regierungsentwurf zum Gesetz wird. Jedenfalls wird das bevorstehende englische Patentgesetz substantiell die gedachten Bestimmungen enthalten. Man hat allerdings die Regierung auf folgende amerikanischen Äusserungen über obligatorischen Patentbetrieb im Inlande aufmerksam gemacht: „Welchen Zweck verfolgen Sie, wenn Sie zur Fabrikation im Inlande zu zwingen wünschen? Wollen Sie Fabrikation in den Vereinigten Staaten? Auf welchem Wege lässt sich das am besten erreichen? Warum treiben Sie ein törichtes Spiel mit dem Patentrecht? Legen Sie doch einen Zoll auf. Die Fabrikation wird alsdann in den Vereinigten Staaten stattfinden.“ Man hat ferner die Regierung daran erinnert, dass die Kolonien von Zeit zu Zeit die englischen Gesetzblätter einsehen und brauchbare Gesetze sich aneignen, und man hat gefragt, was die englischen Fabrikanten sagen würden, falls auch die Kolonien Patentbetrieb im Inlande vorschreiben sollten. Derartigen Erwägungen hat man keine Bedeutung beigemessen; das Unterhaus hat ohne jegliche Opposition den Regierungsentwurf im Prinzipie angenommen. Die deutschen Inhaber englischer Patente werden sich sonach mit dem Gedanken vertraut zu machen haben, dass es demnächst ihre Pflicht sein wird, die vernünftigen Bedürfnisse des englischen Volkes zu befriedigen, und dass eine Fabrikation in England selbst nur drei Jahre lang vermieden werden kann. Für das Privileg, ausschliesslich 42 000 000 Engländer, Schotten und Irländer zu versorgen, wird in Zukunft ein höherer Preis zu zahlen sein.

V. Literatur.

Die Deutsche Rechtsphilosophie im zwanzigsten Jahrhundert (1900–1906)

von

Dr. jur. Fritz Berolzheimer in München.

Inhaltsübersicht: § 1. Vorbemerkung. § 2. Neukantianer (Herm. Cohen; Stammler; Graf zu Dohna). § 3. Neuhegelianer (Kohler; Berolzheimer, — Anhang: Ethnologische Jurisprudenz [Kohler; Bernhöft; Gg. Cohn. — Makarewicz, Einführung in die Philosophie des Strafrechts]). § 4. Psychologische Richtung (Der Wille im Recht: Jellinek; L. Kühlenbeck [Der Schuldbegriff]). Motivforschung: M. E. Mayer; A. Thomsen. Völkerpsychologie: Wundt). § 5. Rechts- und Staatsphilosophie auf naturwissenschaftlichem Grunde („Natur und Staat“: H. Rehm. L. Kühlenbeck [Natürliche Grundlagen des Rechts und der Politik]. A. Affolter). § 6. Aus der Rechts- und Staatsphilosophie katholischer Richtung (Cathrein; G. v. Hertling; Staatslexikon der Görresgesellschaft). § 7. Die Normenlehre (Bierling; M. E. Mayer; Hold v. Ferneck). — J. Stern's Neues Naturrecht. — Ethik und Recht (F. van Calker; Netter). — Lücken im Recht (Jung; Schlossmann; Zitelmann; Wurzel; Sternberg; Rumpf). Emanzipation des Richters vom Gesetz (Ehrlich; Stampe; Gnaeus Flavius).

§ 1. Vorbemerkung.

Seit der Jahrhundertwende ist die deutsche Rechtsphilosophie, die vom Positivismus erdrückt und durch die neue soziologische Wissenschaft verdrängt schien, zu neuem Leben erwacht.

Man kann grundlegend scheiden: Neukantianer; Neuhegelianer; Psychologismus; Rechts- und Staatsphilosophie auf dem Grund der Deszendenztheorie; endlich die katholische Richtung. Dazu kommen die Schriften über Grundfragen der allgemeinen Rechtslehre.

§ 2. Neukantianer.

(Herm. Cohen; Stammler; Graf zu Dohna.)

1. Hermann Cohen hat in seiner Ethik des reinen Willens¹⁾ die Kant'sche Ethik neu begründet durch die Weiter-

¹⁾ System der Philosophie, 2. Teil, 641 S., Berlin 1904, B. Cassirer. Die während der Drucklegung erschienene 2. Aufl. wird späterhin gesondert besprochen werden.

führung der transzendentalen Methode auf die Geisteswissenschaften. (Der Bedeutung, welche nach Kant der mathematischen Naturwissenschaft für die theoretische Erkenntnis zusteht, entspricht nach Cohen für die sittliche Erkenntnis das „Faktum“ der Rechtswissenschaft.)

Nach Cohen ist die Idee des Sittengesetzes gleichbedeutend mit der Idee der Menschheit; die Realität dieser beiden Ideen besteht darin, dass die Menschheit sich in den Menschen realisiere.

Dieser Humanismus ist eine wertvolle Frucht der neukant'schen Richtung; er findet seine historische Bestätigung in der Entwicklungsgeschichte des Rechts: das Recht erweist als grundlegenden Zug die zunehmende Ausbreitung der Menschheitsidee.²⁾—

In einer früheren Schrift³⁾ hatte Cohen die Kant'sche „Autonomie der Zwecke“ in der Gemeinschaft moralischer Wesen gefunden. Von hier aus baut Stammler seine sozialphilosophischen Lehren auf.

2. a) Während die materialistische Geschichtsauffassung mit und seit Marx (im Anschluss an den Philosophen Feuerbach) die unbedingte Abhängigkeit der Rechtsgestaltung von den ökonomischen Verhältnissen lehrt, unterwirft Stammler⁴⁾ diese grundlegende These einer kritischen Untersuchung. Mit den Ergebnissen: Soziales Leben ist äusserlich geregeltes Zusammenleben von Menschen. Die Regelung kann rechtliche Satzung oder Konventionalregel sein; diese will nur kraft Zustimmung der Unterstellten gelten, jene unabhängig von der Einwilligung der Unterworfenen. Der Materie nach ist soziales Leben das auf Bedürfnisbefriedigung gerichtete menschliche Zusammenwirken. Die Gesetzmässigkeit des sozialen Lebens ist nur eine Gesetzmässigkeit der Form nach (des Rechts). Die Entwicklung des Rechts wird nicht kausal durch wirtschaftliche Erscheinungen beeinflusst; vielmehr ist diese Einwirkung (nur) eine teleologische. Die Gesetzmässigkeit des Telos ist eine solche des Sollens, nicht des Müssens. Das höchste Ziel des sozialen Lebens ist eine Regelung der Gemeinschaft, bei der jeder die objektiv berechtigten Zwecke des andern als die seinigen behandelt; oder: das oberste soziale Ziel ist die Gemeinschaft frei wollender Menschen. Demgemäss ergeben sich als Naturrecht (mit

²⁾ Vgl. unten § 3, Ziff. 2, c, d.

³⁾ Kants Begründung der Ethik, Berlin 1877, S. 198, 201.

⁴⁾ Wirtschaft und Recht nach der materialistischen Geschichtsauffassung, eine sozialphilosophische Untersuchung, 2. Aufl., 702 S., Leipzig 1905, Veit & Co.

wechselndem Inhalt) die Rechtssatzungen, die unter empirisch bedingten Verhältnissen das theoretisch richtige Recht enthalten.

b) In der Lehre von dem richtigen Rechte⁵⁾ unternimmt es Stammler, die Kriterien des „richtigen Rechts“ aufzuzeigen: „Der Inhalt einer Norm des Verhaltens ist richtig, wenn er in seiner besonderen Lage dem Gedanken des sozialen Ideals entspricht“.

Stammler will zur juristischen oder „technischen“ Rechtslehre die „theoretische“ fügen, eine formale Wissenschaft, d. h. eine Forschung, deren Ergebnisse Vorbedingung für andere Erkenntnisse sind. Dieses Unternehmen kann zu einem erfolgreichen Ziel nicht führen; denn es wird der historischen Entwicklung nicht gerecht. Die Ideen der Gerechtigkeit und eines dem Gerechtigkeitsideale entsprechenden oder angenäherten Rechts (darauf läuft ja schliesslich das „richtige Recht hinaus⁶⁾) gewinnen nur unter der Voraussetzung einer bestimmten konkreten Kultur Realität und Leben; diese Erfassung des Rechts in seiner Abhängigkeit von der jeweils herrschenden Kultur hat uns Hegel gelehrt. Darum bedeutet der Neukantianismus rechtsphilosophisch einen Rückschlag.⁷⁾

Auch stellt die Lehre vom richtigen Recht das Individuum zu sehr in den Vordergrund.⁸⁾ Das Recht wird wesentlich aus dem Gesichtspunkte der Kollision der Einzelinteressen und deren Vermittlung aufgefasst; die Bedeutung der Gruppen (Klassen) in Recht und Wirtschaft wird nicht erkannt. Das richtige Recht nähert sich daher im wesentlichen dem überwundenen Naturrecht, wenn man auch vielleicht zu weit geht mit dem Urteil: „Das richtige Recht ist also zusammengefasst: ein auf Negation und Theorie beschränktes, reduziertes Vernunftrecht unserer Vorfahren“.⁹⁾

⁵⁾ 647 und VIII S., Berlin 1902, J. Guttentag. Siehe auch die Zusammenfassung: Wesen des Rechtes und der Rechtswissenschaft (in Hinnebergs Kultur der Gegenwart, T. II, Abt. VIII, Berlin und Leipzig 1906, Teubner: Systematische Rechtswissenschaft, S. I—LX) und Die Zukunftsaufgaben des Rechts und der Rechtswissenschaft (ebenda S. 495—507).

Die neuere Literatur wird hier von Stammler ignoriert, soweit sie nicht von ihm selbst herrührt.

⁶⁾ Das Recht ist nach Stammler „ein Zwangsversuch“ zum Richtigen“. Vgl. auch Stammler, Art. „Recht“ im Handwörterbuch der Staatswissenschaften, 2. Aufl., Bd. 6, Jena 1901, S. 327—341.

⁷⁾ Vgl. meinen Aufsatz Hegel und Kant in der modernen Rechtsphilosophie, in der Deutschen Juristenzeitung, 1907 (z. Zt. der Korrektur noch nicht erschienen).

⁸⁾ Treffend sagt Makarewicz, Das richtige Recht, in der Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft, Bd. 26, 1906, S. 943: „Die Achse der staatlichen Struktur bildet also — das Einzelwesen und seine Interessen“.

⁹⁾ Makarewicz, a. a. O. S. 937.

Von bleibendem Wert ist hingegen aus Stammer's Forschung die Betonung des engen Zusammenhanges zwischen Recht und Wirtschaft.¹⁰⁾

3. Unter Anwendung der Stammerschen Methode kommt Alexander Graf zu Dohna¹¹⁾ zu dem Ergebnis: Ein rechtswidriges Verhalten ist in erster Linie ein unrichtiges Verhalten, d. h. ein solches, welches nicht anerkannt werden kann als rechtes Mittel zu rechtem Zweck; eine weitere Bedingung der Rechtswidrigkeit bildet dann eine dahingehende positivrechtliche Erklärung.¹²⁾

Das Recht als Kulturerscheinung, der Wandel in den strafrechtskulturellen Anschauungen findet hier ebensowenig Berücksichtigung, als bei Stammler selbst.

§ 3. Neuhegelianer.

(Kohler; Berolzheimer. — Anhang, Ethnologische Jurisprudenz: Kohler; Bernhöft; Gg. Cohn. — Makarewicz, Einführung in die Philosophie des Strafrechts).

1. Hegel hatte die Idee der Entwicklung (schon vor Darwin) erkannt und auf Recht und Wirtschaft angewendet. Die Rechts- und Staatsphilosophie muss daher, um Wertvolles schaffen zu können, an Hegel anknüpfen. Die Verbindung mit Hegel hat Kohler hergestellt.¹³⁾ Kohler übernimmt von Hegel den Entwicklungsgedanken, aber Kohler baut diesen Gedanken selbständig aus. Daher erscheint für Kohler wohl die (von mir zuerst gebrauchte) Bezeichnung Neuhegelianer treffend.

¹⁰⁾ Allerdings ist die Bestimmung des Verhältnisses von Recht und Wirtschaft durch Stammler zum Teil irrig. Wenn er sagt (Art. „Recht“ im Handwörterbuch der Staatswissenschaften, Bd. 6, S. 336): „Nicht . . . Wechselwirkung — sondern es ist das Verhältnis von bedingender Form und von geregelter Stoff“, verkennt Stammler die Wirksamkeit der wirtschaftlichen Verhältnisse für die künftige Um- und Neubildung des Rechts; — eine Wirksamkeit, die jede Gesetzgebung offenkundig erweist.

¹¹⁾ Die Rechtswidrigkeit als allgemeingültiges Merkmal im Tatbestande strafbarer Handlungen. 152 S. Halle a. S. 1905, Bh. d. Waisenh.

¹²⁾ a. a. O. S. 54.

¹³⁾ Abschnitt „Rechtsphilosophie und Universalrechtsgeschichte“, in der Enzyklopädie der Rechtswissenschaft, begründet von Franz von Holtzendorff, 6., der Neubearbeitung 1. Aufl., hrsg. von Kohler, Berlin 1902/04, J. Guttentag, Bd. 1, S. 1—69.

Einführung in die Rechtswissenschaft, 2. Aufl., 227 und IV S. Leipzig 1905. A. Deichert Nf.

Die Schrift Kohlers: Moderne Rechtsprobleme (Aus Natur und Geisteswelt, Bd. 128), 105 S. Leipzig 1907, Verlag Teubner, wird gesondert gewürdigt werden. In dieser Schrift behandelt Kohler (S. 1—18): „Das Problem der Rechtsphilosophie“.

Nach Hegel ist die Entwicklung ein logischer Prozess. (Vermeintlich) aus reiner Vernunft werden die Kulturstufen des menschlichen Geistes, die (relative) Vernünftigkeit jeder einzelnen Epoche von Recht und Staat erwiesen. Kohler übernimmt von Hegel die Entwicklungsidee des Rechts: Alles Recht ist Kulturererscheinung; der jeweilige Kulturstand eines Volks bestimmt die Gestaltung seines Rechts. Die Deutung des Rechts kann aber nicht — wie Hegel vermeinte — a priori, aus reiner Vernunft erfolgen, sondern nur empirisch, durch Rechtsgeschichte und Rechtsvergleichung.

Die Rechtsgeschichte ist für die Rechtsphilosophie nur dann fruchtbar, wenn sie zur Universalrechtsgeschichte ausgebaut wird. In der universalhistorischen ethnologischen Jurisprudenz erwächst daher eine wertvolle Stütze für die Rechtsphilosophie.¹⁴⁾ Bei Kohler's Rechtsphilosophie tritt die Universalrechtsgeschichte sehr, vielleicht zu sehr, in den Vordergrund.

2. Schon in meinen Rechtsphilosophischen Studien¹⁵⁾ und in meiner Entgeltung im Strafrechte,¹⁶⁾ vor allem aber in meinem System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie¹⁷⁾ habe ich die durch Kohler begründete neuhegel'sche Kulturphilosophie für Recht und Wirtschaft auszubauen versucht.

a) Der philosophische Einleitungsband gibt einen historischen Abriss des Erkenntnisproblems von den indischen Veden bis zur Gegenwart.¹⁸⁾ Hiernach wird (wesentlich auf völker- und individualpsychologischem Grund) das Erkenntnisproblem untersucht.

¹⁴⁾ Siehe unten, Ziff. 3 dieses Paragraphen.

¹⁵⁾ 167 und VI S. München 1903. C. H. Beck (Oskar Beck).

¹⁶⁾ 533 und VII S. München 1903, C. H. Beck.

¹⁷⁾ Vollständig in 5 Bänden. München 1904—07. C. H. Beck (Oskar Beck).
Bd. I: (Philosophischer Einleitungsband) Kritik des Erkenntnisinhaltes. 327 und XII S. 1904.

Bd. II: Die Kulturstufen der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie. 500 und XV S. 1905.

Bd. III: Philosophie des Staates samt den Grundzügen der Politik. 378 und XI S. 1906.

Bd. IV: Philosophie des Vermögens einschliesslich des Handelsverkehrs. 333 und X S. 1907.

Bd. V: Strafrechtsphilosophie und Strafrechtsreform. 280 und IX. S. 1907.

¹⁸⁾ Die katholische Kritik hat z. T. beanstandet, dass ich hierbei das Mittelalter nicht berücksichtigt habe. Aber so verdienstvoll die mittelalterliche Rechtsphilosophie gewesen sein mag, — für das Erkenntnisproblem bleibt ja doch in der mittelalterlichen Forschung (naturgemäss) kein Raum.

Mit den Ergebnissen: während die neuere Philosophie vor Kant das Erkenntnisproblem an der Wurzel zu fassen suchte, ist seit Kant eine ungerechtfertigte Verschiebung eingetreten. Seither gilt als Grundfrage: ist die menschliche Erkenntnis real? Die unterste Erkenntnisfrage lautet hingegen richtig: Worin besteht die menschliche Erkenntnis? Als was erweist sich in Wahrheit die in Körperform erscheinende Welt? Die Antwort geht dahin, dass alle menschliche Erkenntnis blossen Annäherungswert besitzt. Aufgabe der Wissenschaft ist die Verringerung des Annäherungskoeffizienten zur Erkenntniswahrheit. Alle grundlegenden Erkenntnisse erwachsen auf gefühlsmässigem Grunde, entspiessen dem Kulturhumus einer bestimmten Zeit, eines bestimmten Kulturkreises. Die Grundfragen der Rechtsphilosophie lassen sich daher nicht absolut (wie das Naturrecht vermeinte) bestimmen, noch rein logisch (wie die naturrechtliche Philosophie glaubte), sondern nur „relativ, innerhalb der Grenzen einer bestimmten Kulturperiode aus dem Gefühlsleben der betreffenden Periode . . . Richtig oder wahr bedeutet hier: einer bestimmten Kultur adäquat. Falsch ist gleich: dem Empfinden einer gewissen Kulturperiode widersprechend“.¹⁹⁾

b) Die Kulturstufen der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie werden im II. Band aufgezeigt. An die Urquellen der abendländischen Kultur (Das alte Aegypten; Babylonier und Assyrer, Codex Hammurabis; die vedischen Arier; der mosaische Staat; die Phöniker) reiht sich die Darstellung des antiken Bürgerstaats (der griechischen Kultur) und des antiken Weltstaats, bei dem insbesondere die Ethisierung des römischen Privatrechts, das Eindringen der *aequitas* in das starre Bauernrecht des alten *ius civile* dargelegt wird.

Die mittelalterliche Rechts- und Wirtschaftskultur ist gekennzeichnet durch die geistige Universalherrschaft Roms und die wirtschaftliche und soziale Unfreiheit der in unfreier Klassenschichtung gebundenen Bevölkerung. In der Rechtsphilosophie ist bedeutsam die *Pax* des Augustinus, ein Gedanke, in welchem die heilige Ordnung (*rita* der vedischen Arier; *φύσις* der Griechen; *naturalis ratio* der Römer) wiederkehrt; ferner die Äquivalentsidee des Thomas von Aquino.

Die neue Zeit stellt sich in nuce dar als ein fortgesetztes Ringen um Freiheit. Sie wird ausgefüllt durch die drei grossen Emanzipationsprozesse: Befreiung der Weltlichkeit von geistlicher Oberherrschaft (vom Ausgang des Mittelalters

¹⁹⁾ Berolzheimer, System, Bd. I, S. 314.

bis zur Reformation); politische Emanzipation des Bürgertums (Blüte und Ende des Naturrechts); wirtschaftliche Befreiung des vierten Standes.

c) α) Die philosophischen Grundfragen über Staat, Recht und Wirtschaft werden (im III. bis V. Bd.) wesentlich historisch (und zwar universalgeschichtlich, mithin unter Berücksichtigung der ethnologischen Rechtsforschung) untersucht. Die Methode ist demnach die historische. Der Unterschied meiner Arbeiten gegenüber früheren ruht lediglich darin, dass ich mit der historischen Untersuchung Ernst mache, die gesamte Struktur des Rechts und eines jeden einzelnen Rechtsinstituts historisch aufzubauen unternehme. Zugleich wird die Wechselwirkung von Recht und Wirtschaft bei Aufhellung der rechts-, wie der wirtschaftsphilosophischen Probleme von mir gebührend berücksichtigt (juristisch-ökonomische Erweiterung der historischen Methode).

β) Die Philosophie des Staates ergibt die Rechtfertigung des Staates und Rechtes als Kulturnotwendigkeiten.

γ) Das Recht weist in der Geschichte allenthalben eine dreifache Gestaltung auf: ursprünglich ist es mit anderen Kulturelementen unvermischt verbunden — religiös-rechtliche Epoche; hierauf befreit sich das Recht aus der religiösen Einkleidung — anethische Rechtsperiode; schliesslich geht das Recht der Synthese mit der Ethik erneut ein; es bleibt seinem Wesen nach Recht, wird aber ethisch fermentiert — sittlich-rechtliche Epoche.

Diese drei Grundentwicklungsstufen des Rechts sind nicht auf allen Rechtsgebieten, noch bei allen Völkern zu gleicher Zeit erreicht worden.

δ) Demgemäss ist das Problem des Verhältnisses von Ethik und Recht ein doppelgliedriges. Einmal handelt es sich darum, die Grenze zwischen Recht und Ethik überhaupt abzustecken; sodann das Wesen des ethisch fermentierten Rechts zu bestimmen.

Die Ethik bedeutet, wie mit Kant und insbesondere dem Neukantianer Hermann Cohen zu sagen ist, nichts anderes als die Idee der Menschheit, die Anerkennung eines jeden Einzelnen als berechtigten Subjekts, als persona (= Rechtsträger), als Persönlichkeit. Die Ethik ist im Recht realisiert als Freiheit. Freiheit bedeutet aber nicht Willkür, sondern Ausschliessung jeder Versklavung im Recht und durch das Recht. Mithin ist zu sagen: „Reines Rechts ist absolute Rechts-

herrschaft; ethisch versetztes Recht ist Rechtsherrschaft unter Ausschluss der Versklavung, unter Wahrung der Freiheit der Beherrschten“.²⁰⁾

ε) Der ethische Gedanke beherrscht als Freiheitsidee seit dem Mittelalter das öffentliche Recht: aus der Freiheitsidee erwuchs der Rechtsstaat, der formell Freiheitsstaat ist, materiell Staat der privilegierten Ausbeutung des wirtschaftlich Schwachen durch den Kapitalisten; weiterhin der Kulturstaat, in dessen letztem Stadium (Staat der Gesellschaftswohlfahrt) die wirtschaftliche Entsklavung der Arbeiterschaft erfolgt ist; endlich der sich in spontanem Werden anbahnende neuzeitliche Klassenstaat, der durch freie Schichtung wirtschaftlicher Klassen gekennzeichnet ist (und durch die Errungenschaft der Freiheit sich wesentlich abhebt vom mittelalterlichen Klassenstaat).

ζ) Die „Staatszwecke“, richtiger Staatsfunktionen, können nicht allgemeingiltig bestimmt und festgelegt werden, sondern nur unter Voraussetzung einer bestimmten Kultur. Der Kulturstaat der Neuzeit erstreckt die Staatsfunktionen auf die subsidiäre Förderung aller Wirtschafts- und Kulturinteressen.

η) Aus der Kulturidee ergibt sich die Grenze zwischen subjektivem Recht und blossem Anspruch: Die Berechtigungen, die aus dem Leben im Kulturstaat erwachsen, sind Ansprüche; die Rechtsmachtpositionen sind subjektive Rechte (Herrschaftsrechte, soweit sie der reinen Rechtssphäre entstammen; Freiheitsrechte, sofern sie aus der sittlich-rechtlichen Synthese erwachsen).²¹⁾

3. Anhang, Ethnologische Jurisprudenz: a) Die Rechtsvergleichung ist für die Rechtsphilosophie lediglich Hilfswissenschaft. Durch die Urrechtsforschung insbesondere erfolgt, mit der Erweiterung der Rechtsgeschichte zur Universalrechtsgeschichte, die Aufhellung der Anfänge von Eigentum, Ehe, Schuld-, Erbrecht, Prozess- und Strafrecht so weit, dass an Stelle haltloser Spekulation über diese Rechtserscheinungen reale Forschungsergebnisse gesetzt werden.²²⁾ Haupt und Führer der

²⁰⁾ Berolzheimer, System, Bd. III, S. 151.

²¹⁾ Die Inhaltsdarstellung der beiden letzten Bände meines Systems unterbleibt hier, weil diese 1907 erschienenen Bände durch Besprechungen im Archiv gewürdigt werden sollen.

²²⁾ Durchaus verfehlt tritt Radbruch für apriorische Forschung ein. (Ueber die Methode der Rechtsvergleichung, Monatsschrift für Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, Bd. II, 1905/06, S. 423).

In Wahrheit hat von je die Förderung der Rechtsgestaltung aus Rechtsgeschichte und Rechtsvergleichung die Lebenskraft gewonnen.

ethnologischen Jurisprudenz ist zur Zeit Kohler, insbesondere mit zahlreichen Abhandlungen in der (von Bernhöft, Gg. Cohn und Kohler herausgegebenen) Zeitschrift für vergleichende Rechtswissenschaft.

b) Die als Vorarbeit zur deutschen Strafrechtsreform veranstaltete Vergleichende Darstellung des deutschen und ausländischen Strafrechts²³⁾ wird an anderer Stelle des Archivs besprochen werden.

c) Auf wesentlich rechtsvergleichendem Grunde ist das — obschon zu sehr durch Jherings Zwecklehre beeinflusste — doch vielfach wertvolle Buch von Makarewicz, Einführung in die Philosophie des Strafrechts,²⁴⁾ aufgebaut.

§ 4. Psychologische Richtung.

(Der Wille im Recht: Jellinek; L. Kuhlenbeck (Schuldbegriff). — Motivforschung: M. E. Mayer; A. Thomsen. — Völkerpsychologie: Wundt).

1. In der Rechtsphilosophie auf psychologischem Grunde lassen sich drei Richtungen scheiden: Die voluntaristische, die den Willensbegriff weitestgehend als konstruktives Element verwertet; die individualpsychologische Forschung (Motivuntersuchung); die Völkerpsychologie.

2. Die voluntaristische Richtung führt zurück auf Schopenhauer, der in seinem Hauptwerk jede Kraftregung in der gesamten Natur als Wille bezeichnete. Hauptvertreter der Willenslehre für Staat und Recht ist Jellinek, namentlich in seinen früheren Schriften. In der Neuzeit tritt bei Jellinek das psychologische Moment schlechthin in den Vordergrund.²⁵⁾ So bedeutsam aber die Schriften Jellineks insgesamt sein mögen, so viel Treffendes sie im einzelnen enthalten, — gerade ihr psychologischer Aufbau macht ihren Wert nicht aus.

Nicht nur geistreich, sondern scharfsinnig und wertvoll ist L. Kuhlenbeck's Schuldbegriff.²⁶⁾ Vor allem die Begriffe des Willens und der Schuld werden hier einer feinsinnigen

²³⁾ Verlag O. Liebmann, Berlin.

²⁴⁾ 452 und XII S. Stuttgart 1906. Enke.

²⁵⁾ Allgemeine Staatslehre, 2. Aufl., 797 und XXXII S. Berlin 1905, O. Häring.

System der subjektiven öffentlichen Rechte, 2. Aufl., 366 S. Tübingen 1905, J. C. B. Mohr.

²⁶⁾ Der Schuldbegriff als Einheit von Wille und Vorstellung, in ursächlicher Beziehung zum Verantwortlichkeitserfolg. 142 S. (Leipzig 1892). Seit 1907 bei J. C. B. Mohr, Tübingen.

psychologischen Untersuchung unterworfen.²⁷⁾ Staunenswert ist Kühlenbecks Beherrschung der weitverzweigten Literatur.

Eine gewisse Beeinflussung durch Jhering's Zwecklehre ist übrigens in Jellineks Schriften, wie auch in der genannten von Kühlenbeck unverkennbar.

3. Die Individualpsychologie hat für das Strafrecht verschiedene Untersuchungen über Begriff und Inhalt des Motivs ausgelöst; hervorzuheben sind die Schriften von M. E. Mayer und A. Thomsen.²⁸⁾

4. Nicht unmittelbar zur Rechtsphilosophie gehörig, aber von Bedeutung für die Rechtsphilosophie ist das gross angelegte Werk von Wundt, *Völkerpsychologie*²⁹⁾, in welchem das Recht den übrigen völkerpsychologischen Tatsachen, der Sprache, dem Mythos, der Sitte zur Seite gestellt wird. Die Völkerpsychologie erhärtet die von Kohler begründete Kulturphilosophie neuhegel'scher Richtung: Das Recht bildet eine der grundlegenden Kulturtatsachen, steht im Einklang mit der jeweils herrschenden Kultur.

²⁷⁾ Im Vorwort wird auf die Notwendigkeit einer psychologischen Vertiefung der Rechtswissenschaft und treffend auf das Gebot der Berücksichtigung des engen Zusammenhanges zwischen Recht und Nationalökonomie verwiesen.

Der Wille ist nach Kühlenbecks richtiger Darlegung weder Substanz, noch Eigenschaft, sondern „rein sprachliche Verdinglichung“ des Zeitworts Wollen (S. 23).

Als Grundbeschaffenheit allen seelischen Geschehens wird mit Recht die Spontaneität oder Aktivität hervorgehoben (S. 28). Anfechtbar ist hingegen die These „Begehren ist also nur ein strebendes Vorstellen“ (S. 32).

Der Kausalbegriff Kühlenbecks (S. 60—67) ist, wennschon nicht ohne eigene Gedanken Kühlenbecks entwickelt, im wesentlichen eine Kombination der Lehren v. Bars und v. Buris.

Der Schuldbegriff wird als eine Beziehung zwischen Wollen und Verursachen klargestellt (S. 68 ff.). Weiterhin wird das Problem der Willensfreiheit eingehend untersucht (S. 78 ff.) und bejahend entschieden.

²⁸⁾ M. E. Mayer, *Die schuldhaftige Handlung und ihre Arten im Strafrecht*, Drei Begriffsbestimmungen. 201 und X S. Leipzig 1901, C. H. Hirschfeld, S. 40—71, 185—198. Andr. Thomsen, *Untersuchungen über den Begriff des Verbrechensmotivs*, 354 und VIII S. München 1902, C. H. Beck. Hierher gehört auch die Monatsschrift für Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, hrsg. von Aschaffenburg, seit 1904. Heidelberg. C. Winter. Vergl. weiterhin die in meinem System, Bd. V, S. 146 angeführte Literatur.

²⁹⁾ Eine Untersuchung der Entwicklungsgesetze von Sprache, Mythos und Sitte. Leipzig, Wilh. Engelmann.

I. Bd. Die Sprache, 1. Teil (627 und XV S.), und 2. Teil (644 und X S.) 1900.

II. Bd. Mythos und Religion, 1. Teil (618 und XI S.) 1905; 2. Teil (482 und VIII S.) 1906.

Der III. Bd. steht noch aus.

§ 5. Rechtsphilosophie auf naturwissenschaftlichem Grunde.
 („Natur und Staat“. H. Rehm; L. Kühlenbeck (Natürliche Grundlagen des Rechts und der Politik). A. Affolter.)

1. a) Rechts- und Staatsphilosophie auf dem Grunde der Deszendenztheorie hat das Jenenser Preisausschreiben zeitigt.³⁰⁾³¹⁾ Vererbung, Anpassung, natürliche Auslese, geschlechtliche Zuchtwahl werden in ihren Einwirkungen auf Recht, Staat, Wirtschaft und Gesellschaft untersucht. Im eigentlich rechtsphilosophischen Teil lehnen sich die Schriften meist an fremde Lehren an, so Matzat an Stammler.

Die Versuche, Recht und Staat auf dem Grund der Deszendenztheorie zu erklären, sind im wesentlichen ergebnislos geblieben. Begreiflicherweise; denn in der Entwicklung des Rechts ist ein wesentliches Moment das Ethos (die Freiheit), das bei der Deszendenztheorie nicht in Betracht kommt, auch gar nicht in Betracht gezogen werden kann.

b) Die wenigen Lehren, die für Recht und Staat aus der Deszendenztheorie entnommen werden können, hat in durchaus glücklicher Weise H. Rehm³²⁾ formuliert: Das demokratische Dogma von der Gleichheit der Menschen ist haltlos, daher dürfen

³⁰⁾ Natur und Staat, Beiträge zur naturwissenschaftlichen Gesellschaftslehre. Eine Sammlung von Preisschriften. Hrsg. von H. E. Ziegler in Verbindung mit Conrad und Haeckel. Jena 1903, G. Fischer.

1. Teil: Ziegler, Einleitung. (3 Bl. 24 S.) Matzat, Heinrich, Philosophie der Anpassung mit besonderer Berücksichtigung des Rechtes und des Staates (323 und XI S.) 1903.

2. Teil: Ruppin, Arthur, Darwinismus und Sozialwissenschaft (179 und VIII S.) 1903.

3. Teil: Schallmayer, Wilh., Vererbung und Auslese im Lebenslauf der Völker, Eine staatswissenschaftliche Studie (386 und VIII S.) 1903.

4. Teil: Hesse, Albert, Natur und Gesellschaft, Eine kritische Untersuchung der Bedeutung der Deszendenztheorie für das soziale Leben. (234 und XI S.) 1904.

5. Teil: Michaelis, Curt, Prinzipien der natürlichen und sozialen Entwicklungsgeschichte des Menschen. (211 und XI S.) 1904.

6. Teil: Eleutheropulos, A., Soziologie (196 und XIV S.) 1904.

7. Teil: Schalk, Emil, Der Wettkampf der Völker mit besonderer Bezugnahme auf Deutschland und die Vereinigten Staaten von Nord-Amerika (218 und X S.) 1905.

8. Teil: Methner, Alfred, Organismen und Staaten, Eine Untersuchung über die biologischen Grundlagen des Gesellschaftslebens und Kulturlebens (172 und X S.) 1906.

³¹⁾ Vgl. dazu die eingehende und treffliche Darstellung von Tönnies, Zur naturwissenschaftlichen Gesellschaftslehre, in Schmollers Jahrbuch Bd. 29, S. 27—101, 1283—1321.

³²⁾ Deszendenztheorie und Sozialrecht. In Hirth's Annalen 1906, S. 703—717.

die Menschen auch in Staat und Recht nicht ohne weiteres als gleich behandelt werden. Es gibt kein Naturgesetz des Völkerverfalls. Die durch den Kulturfortschritt erfolgte Störung der natürlichen Auslese muss durch künstliche Auslese ausgeglichen werden; deshalb soll die Bevölkerungspolitik sich nicht auf die Quantität beschränken, sondern sie muss vor allem die Qualität zu fördern streben.

2. Hierher gehört auch L. Kuhlenbeck, *Natürliche Grundlagen des Rechts und der Politik*.³³⁾ Die erschöpfende Würdigung des wertvollen Buches ist im Rahmen dieser Abhandlung nicht möglich; vielmehr kann der reiche und vielverzweigte Inhalt nur angedeutet werden. Kuhlenbeck gibt zunächst eine gedrängte Darstellung der Deszendenzlehren von Larmarck, Goethe, Geoffroy St. Hilaire, Darwin, Weismann und Haeckel; akzeptiert die Deszendenztheorie, jedoch unter Verwerfung des ihr nicht notwendig anhaftenden Materialismus, untersucht weiterhin die biologischen Grundlagen und gibt sodann die Anwendung der biologischen Grundgesetze auf Staat und Gesellschaft (S. 58 ff.). Auf diesem letztgenannten Teil beruht der eigentliche Wert des Buches. Kuhlenbeck behandelt hier zahlreiche bedeutsame Fragen (vorwiegend des öffentlichen Rechts) geistreich und vielfach treffend, wobei übrigens die Deszendenzlehre öfters (glücklicherweise) ganz zurücktritt. Hervorgehoben sei die Untersuchung des Gewohnheitsrechts.³⁴⁾ Anschliessend (S. 170 ff.) werden eine Reihe von Einzelfragen des Straf- und Prozessrechts behandelt.

3. A. Affolter, *Naturgesetze und Rechtsgesetze*,³⁵⁾ unternimmt die, schon von Hegel versuchte Vergleichung der Natur- und der Rechtsgesetze. Affolter bringt im einzelnen manch Treffendes; im ganzen ist die Parallele nicht fruchtbar.

§ 6. Aus der Rechts- und Staatsphilosophie katholischer Richtung.

(Cathrein; G. v. Hertling; *Staatslexikon der Görresgesellschaft*).

1. Die katholische Richtung steht noch im Bann der Ideen des Thomas von Aquino; ihre Rechtsphilosophie ist naturrecht-

³³⁾ Ein Beitrag zur rechtsphilosophischen und kritischen Würdigung der sog. Deszendenztheorie. 244 und VI S. (1905). Thüringische Verlagsanstalt Eisenach und Leipzig.

³⁴⁾ S. 161: „Das Gewohnheitsrecht ist im höchsten Grade lebendiges Recht“.

S. 161—169 wird das Verhältnis von Gesetz und Richter, insbesondere die Frage der freien Rechtsfindung historisch-kritisch untersucht.

³⁵⁾ 62 S. München 1904. J. Schweitzer.

lich (und zwar religiös-naturrechtlich); ihre Staatsphilosophie ist mittelalterlich; ihre Politik ist ultra montes gerichtet. Nur durch Kompromisse findet die neue Zeit Eingang in diese Lehren. Es ist eine Philosophie, die der modernen Staatsidee widerstreitet. Im einzelnen findet sich gleichwohl viel Treffendes.

Als bedeutsamste Vertreter kommen Cathrein (S. J.) und G. v. Hertling in Betracht; ferner ist im Staatslexikon der Görresgesellschaft die katholische Auffassung von Recht und Staat niedergelegt.

2. a) Cathreins Recht, Naturrecht und positives Recht ³⁶⁾ behandelt einige grundlegende Fragen der Rechtsphilosophie mit grosser Sach- und Literaturkenntnis. Schon das Motto, mit Ciceros Definition der Rechtsphilosophie, beweist ein gutes Urteil.

Als Urgrund der Gerechtigkeit erscheint das *sum cuique*. (Mit dieser allgemeinen Wendung ist freilich nicht viel gesagt). Dem Naturrecht entspriess die Anschauung, dass ein „offenbar vernunftwidriges“ Gesetz kein wahres Gesetz sein kann (S. 37).

Weder der Staat, noch die Volksüberzeugung sind letzte Rechtsquelle; beide setzen ein schon bestehendes Naturrecht voraus. Dieses Naturrecht besteht, es ist universell, gilt jederzeit und allerorts (S. 126). Aus dem Naturrecht entspringt das positive Recht (S. 129 f.). Das natürliche Recht folgt schon aus der Existenz natürlicher Pflichten; solche sind aber von Gott den Menschen auferlegt (S. 140 f.).

b) In der Frauenfrage ³⁷⁾ wird die Stellung der Frau als Mutter und Gattin gebührend in den Vordergrund gerückt. Der politischen Emanzipation der Frauen tritt Cathrein mit Recht entgegen. Im Ergebnis treffend spricht sich Cathrein für die Zulässigkeit des Frauenstudiums aus. Den Schwerpunkt der weiblichen Berufstätigkeit erblickt Cathrein nicht mit Unrecht in der Charitas.

c) In der Strafrechtsphilosophie ³⁸⁾ erweist sich Cathrein als guter Kenner der modernen Strafrechtsschule. Er tritt für die strafrechtliche Wertung von Schuld und Verantwortlichkeit ein. Die (wesentlich naturrechtlich begründete) Vereinigungstheorie Cathreins geht dahin: Zweck der Strafdrohung ist Abschreckung; Zweck des Strafvollzugs „die Wiederherstellung und

³⁶⁾ Eine kritische Untersuchung der Grundbegriffe der Rechtsordnung, 184 und IV S. Freiburg i. B. 1901. Herder.

³⁷⁾ Die soziale Frage, Heft 17. 164 und VI S. Freiburg i. B. 1901. Herder.

³⁸⁾ Die Grundbegriffe des Strafrechts, Eine rechtsphilosophische Studie, 172 und VIII S. Freiburg i. B. 1905. Herder.

Festigung der freventlich durchbrochenen Rechtsordnung³⁹⁾ (Hierbei verweist Cathrein auf Thomas von Aquin; nicht auch auf Hegel, der denselben Standpunkt vertritt).

Neue Gedanken bringt Cathrein in dieser Schrift nicht.

Die Darstellung ist in sämtlichen drei Schriften gemeinverständlich und flüssig.

3. In dem Büchlein *Recht, Staat und Gesellschaft*⁴⁰⁾ stellt G. v. Hertling der materialistisch-sozialistischen Anschauung die religiös-sittliche Ordnung entgegen. Die sittliche Ordnung heischt Normierung des Rechts, und darum erscheint das Recht als Forderung der Vernunft.⁴¹⁾

Am Naturrecht hält v. Hertling der Sache nach im wesentlichen fest.⁴²⁾

Der Staat wird aus der sittlichen Ordnung abgeleitet; er soll Rechts- und Wohlfahrtsstaat sein.⁴³⁾

Die Schrift ist gemeinverständlich und anscheinend aus Vorträgen hervorgegangen.

4. Aus dem *Staatslexikon*⁴⁴⁾ können hier nur ganz vereinzelte Stichproben gegeben werden. Den Art. „Staat“ hat v. Hertling⁴⁵⁾ in gleicher Weise, wie in seiner vorbesprochenen Schrift, behandelt. Das Recht wird durchaus naturrechtlich bestimmt⁴⁶⁾ (wie oben bei Cathrein dargelegt).

Gründlich und tüchtig ist der Aufsatz von Al. Schmid über Hegel.⁴⁷⁾

³⁹⁾ Die Grundbegriffe des Strafrechts, S. 120 ff., 126 f.

⁴⁰⁾ 181 S. Kempten 1906. Kösel (4.—8. Tausend, 1907).

⁴¹⁾ Recht, Staat und Gesellschaft, S. 49.

⁴²⁾ Recht, Staat und Gesellschaft, S. 50 ff. (Vgl. auch daselbst S. 73 f.)

Bei „evidentem Rechtsbruch“, bei „zweifelloser Verletzung der Gerechtigkeit“ durch das Gesetz ist eine Pflicht der Gehorsamsleistung nicht mehr vorhanden! (S. 59.)

Als Irrtum der Naturrechtslehrer wird (nur) die Meinung bezeichnet, als ob man aus den grundlegenden Sätzen des Naturrechts ein ganzes Rechtssystem ableiten könne (S. 53).

⁴³⁾ Recht, Staat und Gesellschaft, S. 74—78.

⁴⁴⁾ *Staatslexikon*, im Auftrage der Görresgesellschaft hrsg. v. Bachem, 2. Aufl., 5 Bände, Freiburg i. B. 1901—1904. Herder.

⁴⁵⁾ Bd. 5, 1904, S. 174—202.

⁴⁶⁾ Art. „Recht und Rechtsgesetz“, Bd. 4, 1903, S. 810—821, Verf. Th. Meyer S. J.

S. 810: „Es kann seine wesentliche Objektivität niemals in menschlicher Willkür, sondern nur in einer über dem Menschen stehenden Ordnung haben, deren Erkenntnis das natürliche Rechtsgefühl und Gewissen vermittelt“. S. 819: „So muss also, wie das Rechtsgesetz, so auch jedes einzelne Recht in sich sittlich zulässig sein, oder es ist überhaupt kein Recht“.

⁴⁷⁾ Bd. III, 1902, S. 1—30.

Dagegen ist Spinoza⁴⁸⁾ einseitig gewürdigt und zugleich nicht erschöpfend erfasst (insbesondere ist die wesentliche Abhängigkeit der Rechts- und Staatsphilosophie Spinoza's von Hobbes nicht zur Darstellung gebracht). Ein kurzer Aufsatz über Schelling wäre wohl am Platz gewesen, mit Rücksicht auf die Beeinflussung, die Schelling nicht nur auf Hegel, Krause und Stahl, sowie auf Puchta, sondern auch auf Baader^{48a)} und Görres geübt hat.

§ 7.

Die Normenlehre. (Bierling; M. E. Mayer; Hold von Ferneck). — J. Stern's neues Naturrecht. — Ethik und Recht (F. van Calker; Netter). — Lücken im Recht (Jung; Schlossmann; Zitelmann; Wurzel; Sternberg; Rumpf). Emanzipation des Richters vom Gesetz (Ehrlich; Stampe; Gnaeus Flavius).

1. a) Bierling's Juristische Prinzipienlehre steht in Abhängigkeit von der Normentheorie Bindings. Bierling erblickt aber — abweichend von Binding — das konstituierende Moment des Rechts in der Anerkennung seitens der Rechtsgenossen. Der in die Berichtszeit fallende III. Bd.⁴⁹⁾ betrifft das Unrecht oder das „rechtswidrige äussere Verhalten von Menschen zu Menschen“. Subjektives Wesensmoment des Unrechts ist die Schuld. Vorsatz und Fahrlässigkeit sind nur positivrechtliche Voraussetzungen der Schuld, nicht innerlich notwendige Schuldarten.

Geltungsbewährung ist das Kennzeichen des Rechts. Sie äussert sich in Präventiv- und Repressivmassregeln; diese sind Erfüllungs-, Ersatz- und Satisfaktionszwang. Die Strafe ist Satisfaktionszwang, der geübt wird von einer obrigkeitlichen Gewalt zur Befriedigung des durch das Unrecht Verletzten. Ueberwindung des Unrechts ist der oberste Zweck der Rechtswährung.

b) Eine Synthese der Binding'schen Normenlehre mit der Kohler'schen Kulturphilosophie gibt M. E. Mayer in der Schrift Rechtsnormen und Kulturnormen.⁵⁰⁾ Hiernach beruht „die Rechtfertigung des Rechts und insonderheit die Verbindlichkeit der Gesetze . . . darauf, dass die Rechtsnormen

⁴⁸⁾ Bd. V, S. 166—174, Verf. Stöckl. Auch die Literatur ist hier nicht erschöpfend berücksichtigt. Die seit 1892 erschienenen Schriften sind nicht erwähnt!

^{48a)} Ueber Baader, im wesentlichen treffend: Hans Reichel, Die Sozietätsphilosophie Franz von Baaders. Diss., Tübingen 1901. 74 S. (Sonderabdr. aus Ztschr. f. d. ges. Staatswissenschaft, Bd. 57.)

⁴⁹⁾ 394 und VIII S. Tübingen 1905. J. C. B. Mohr.

⁵⁰⁾ Belings strafrechtliche Abhandlungen, Heft 50. 136 S. Breslau 1903. Schletter.

übereinstimmen mit den Kulturnormen, deren Verbindlichkeit das Individuum kennt und anerkennt“.⁵¹⁾

c) Vornehmlich durch Binding, z. T. auch von Jhering, beeinflusst sind die fleissigen Untersuchungen A. Hold von Ferneck's über die Rechtswidrigkeit.⁵²⁾ Die Strafflosigkeit der Nothandlungen beruht nach Ferneck darauf, dass sie nicht normwidrig sind, als unverboden gelten.⁵³⁾

2. J. Stern, Rechtsphilosophie und Rechtswissenschaft⁵⁴⁾ plaidiert für ein neues Vernunftrecht, analog dem Naturrecht, jedoch unter Berücksichtigung der fließenden Charaktere der Rechtsentwicklung. Zugleich ist hierbei Stern völlig abhängig von Jherings Zwecklehre.⁵⁵⁾

3. In der feinsinnigen kleinen Schrift Ethische Werte im Strafrecht⁵⁶⁾ sucht F. van Calker nach dem grundlegenden strafrechtlichen Beurteilungsprinzip. Strafrechtlich relevant erscheint das Verhalten nur, soweit es (durch tatsächliche oder mögliche Gefährdung von Gemeinschaftsinteressen) für die Gemeinschaft bedeutsam ist.

Das Prinzip der Vervollkommnung in der Natur ist nach van Calker⁵⁷⁾ und Netter⁵⁸⁾ Vorbild für die gerechte Vergeltung.

4. Das Dogma vom Willen des Gesetzgebers, dem der Richter bei der Auslegung zu dienen habe, und von der Lückenlosigkeit des Rechts findet bei der Rechtswelt des 20. Jahrhunderts keinen Glauben mehr.

a) Jung⁵⁹⁾ macht geltend, dass jedenfalls Lücken des positiven Rechts empfunden werden, die nicht durch rein

⁵¹⁾ Rechtsnormen und Kulturnormen, S. 16.

⁵²⁾ Die Rechtswidrigkeit, eine Untersuchung zu den allgemeinen Lehren des Strafrechtes. I. Bd. Der Begriff der Rechtswidrigkeit, 400 und XIII S. Jena 1903; II. Bd., 1. Abteil., Notstand und Notwehr, 159 S., 1905, G. Fischer.

⁵³⁾ Die Rechtswidrigkeit, Bd. II, 1, S. 121, 144. Vgl. über diese Frage meine Entgeltung im Strafrechte, S. 1—16.

⁵⁴⁾ 47 S. Berlin 1904. J. Guttentag.

⁵⁵⁾ Rechtsphilosophie und Rechtswissenschaft, S. 29: „Das Vernunftrecht ist die nach Verwirklichung strebende als Rechtsgedanke auftretende Idee der nicht unter dem moralischen Gesichtspunkte der subjektiven Gesinnung, sondern unter dem objektiven Gesichtspunkte des Zweckes als Ordnungsprinzip gedachten und durch die sittliche Zulässigkeit des Zwanges geschützten Gerechtigkeit“.

⁵⁶⁾ Vortrag vom 16. Juni 1904. 42 S. Berlin 1904. O. Liebmann.

⁵⁷⁾ Strafrecht und Ethik, Leipzig 1897, S. 22.

⁵⁸⁾ Das Prinzip der Vervollkommnung, 357 und IX S. Berlin 1900. O. Liebmann.

⁵⁹⁾ Von der „logischen Geschlossenheit“ des Rechts. Festgabe der Giessener Juristenfakultät für Dernburg, S. 131—157, Berlin 1900. H. W. Müller.

logische Subsumierung ausgefüllt werden können, sondern teleologische Ergänzung heischen.

b) Schlossmann⁶⁰⁾ unterstellt in klarer und überzeugender Darlegung die logische Gesetzesauslegung der Kritik, mit dem treffenden Ergebnis, dass logische Gesetzesauslegung zu allen Zeiten geübt wurde und unentbehrlich ist,⁶¹⁾ aber im Grunde nicht „den Willen des Gesetzgebers“ wiedergibt, sondern rechtschaffende Tätigkeit des Richters bedeutet.

c) In der scharfsinnigen Rektoratsrede Lücken im Recht⁶²⁾ untersucht Zitelmann die Fragen: Gibt es Lücken im Recht? Im Bejahungsfall: Was sind diese Lücken? Wie sind sie auszufüllen?

Die Antwort lautet nach Zitelmann: Echte Lücken im Recht gibt es nicht. Denn hinter der Gesamtheit positiver Sätze der Rechtsordnung, die an bestimmte Vorgänge gewisse Rechtsfolgen (z. B. Strafe oder Schadensersatz) anknüpfen, steht unausgesprochen der allgemeine negative Grundsatz, dass, soweit das Gesetz schweigt, jene Rechtsfolgen nicht eintreten. Spricht man daher von einer Lücke im Recht, so besagt dies, das Rechtsgefühl erheische eine anderweite Regelung. Gibt der Richter dieser Regung des Rechtsgefühls nach, dann füllt er nicht eine Lücke aus, sondern — er ändert das Recht.⁶³⁾

d) In verwandter Richtung bewegt sich die Untersuchung von Wurzel über das Juristische Denken.⁶⁴⁾

e) In seiner tüchtigen, durchaus auf der wissenschaftlichen Höhe der Gegenwart stehenden Allgemeinen Rechtslehre⁶⁵⁾ hat Th. Sternberg dargetan, dass die „analoge Rechtsanwendung“ in der Tat gar nichts anderes ist, als Neuschöpfung von Recht.⁶⁶⁾ Sternberg kommt zu dem weittragenden Ergebnis: „ein materialer

⁶⁰⁾ Der Irrtum über wesentliche Eigenschaften der Person und der Sache nach dem bürgerlichen Gesetzbuch. Zugleich ein Beitrag zur Theorie der Gesetzesauslegung (O. Fischers Abhandlungen zum Privatrecht und Zivilprozess, Bd. 9), S. 23—34. Jena 1903, (G. Fischer).

⁶¹⁾ „Wir würden in die elendeste Buchstabenjurisprudenz verfallen und der ganze Rechtsapparat würde in zahllosen Fällen einfach versagen, wenn wir sie preisgeben wollten“. Schlossmann, Der Irrtum, S. 32.

⁶²⁾ Vom 18. Oktober 1902. 46 S. Leipzig 1903. Duncker & Humbolt.

⁶³⁾ Anschliessend: M. Rumpf, Zum jetzigen Stande der Lehre von der adäquaten Verursachung im Zivilrecht. Jherings Jahrb. II. F., Bd. 13, Jena 1905, S. (333—406), 394—406.

⁶⁴⁾ Das Juristische Denken. 102 S. Wien 1904. M. Perles.

⁶⁵⁾ 1. Teil: Die Methode. 209 S. 2. Teil: Das System. 196 S. Leipzig 1904. Sammlung Götschen. (G. J. Götschensche Verlagsbuchhandlung).

⁶⁶⁾ Allgemeine Rechtslehre, 1. Teil, S. 134 ff., 136 f.

Unterschied zwischen Interpretation und Gesetzgebung existiert nicht.⁶⁷⁾

f) Überwiegend zusammenfassend ist die tüchtige Schrift von Rumpf, Gesetz und Richter.^{67a)} Dem „Willen des Gesetzgebers“ tritt mit Recht auch Rumpf entgegen.^{67b)}

5. a) Zunehmend wird das „Dogma“ von der Lückenlosigkeit des Rechts angefochten und die Frage geprüft: Welche Grundsätze sollen den Richter bei der ergänzenden Rechtskorrektur leiten?

Ehrlich⁶⁸⁾ beansprucht freie Rechtsfindung für den Richter.⁶⁹⁾

Stampe⁷⁰⁾ postuliert ergänzende Rechtsschöpfung des Richters durch Interessenwägung.

Mit Lebhaftigkeit und Frische der Darstellung tritt endlich Gnaeus Flavius⁷¹⁾ für die Existenzberechtigung des Freien Rechts, gleichviel welcher Schattierung, ein. Mit dem Gedanken- gang: Ein freies, d. h. unabhängig von staatlicher Macht Geltung beanspruchendes Recht, war das Naturrecht. Freies Recht ist der Boden, aus dem staatliches Recht erwächst. Aus freiem Recht muss daher das Gesetz in sich geschlossen werden, müssen seine Lücken ausgefüllt werden.⁷²⁾ „Mit der Wissenschaft als Rechtsquelle, diesem Begriff, mit dem die ältere historische Schule vielfach gespielt hat, muss endlich Ernst gemacht werden.“⁷³⁾ Die freie Rechtsschöpfung dient der Gerechtigkeit: „ . . . nur

⁶⁷⁾ Allgemeine Rechtslehre. 1. Teil, S. 138.

^{67 a)} Versuch einer Methodik der Rechtsanwendung. 199 S. Berlin 1906. Liebmann.

^{67 b)} a. a. O. S. 120—130.

⁶⁸⁾ Freie Rechtsfindung und freie Rechtswissenschaft, 40 S. Leipzig 1903. Hirschfeld.

⁶⁹⁾ Für Ehrlichs „Freie Rechtsfindung“ auch Kühlenbeck, Natürliche Grundlagen des Rechts und der Politik, S. 169.

⁷⁰⁾ Rechtsfindung durch Konstruktion, Deutsche Juristenzeitung X, S. 417—422; und: Rechtsfindung durch Interessenwägung, Deutsche Juristenzeitung X, S. 713—719.

(Dagegen: Landsberg, Das entgegengesetzte Extrem? Deutsche Juristenzeitung X, S. 921—925. Replik von Stampe, Gesetz und Richtermacht, ebenda 1018—1022).

Überwiegend zustimmend: Heck, Interessenjurisprudenz und Gesetzes- treue, ebenda S. 1140—1142.

⁷¹⁾ Der Kampf um die Rechtswissenschaft, 52 S. Heidelberg 1906. Winter. Als Verfasser hat sich inzwischen Dr. jur. Hermann U. Kantorowicz, Berlin, zu erkennen gegeben.

⁷²⁾ Der Kampf um die Rechtswissenschaft, S. 10—16.

⁷³⁾ Der Kampf um die Rechtswissenschaft, S. 20.

wo Freiheit ist, — ist Gerechtigkeit. Nur wo statt unfruchtbaren Tiftels ein schöpferischer Wille neue Gedanken zeugt, nur wo Persönlichkeit ist — ist Gerechtigkeit.⁷⁴⁾⁷⁵⁾

b) Bei all diesen Bestrebungen handelt es sich um die Emanzipation des Richters vom Gesetz.

Wo immer Freiheitspostulate auftauchen, tritt ein gewisser Überschwang der Freiheitsgelüste ein. Es kann sich aber bei der Emanzipation der Rechtswissenschaft und Rechtsprechung nicht darum handeln, den Richter über das Gesetz zu stellen, vielmehr wird auch im besten Fall der Recht schaffende Richter sich zum Gesetzgeber verhalten, wie jener, der bei der Reparatur ein neues Stück anflickt, ein unbrauchbar gewordenes Teilchen entfernt, im Verhältnis zum Neuanfertiger.

Bestimmend für die Grenzen der „freien“ Rechtsfindung ist der staatsrechtliche Gedanke; die Rechtsstaatsidee wird auf das richtige Mass zurückgeführt: Die staatsrechtliche Anschauung des Naturrechts degradierte den Richter zum Werkzeug des Gesetzes, die moderne Auffassung sieht im Gesetz das Werkzeug des Richters.

Der Ideenkomplex, aus dem der Richter „freies Recht“ schöpfen soll, kann aber stets nur die jeweils herrschende Kultur sein. So mündet die „freie Rechtsschöpfung“ ein in den Neuhegelianismus.

Aus der holländischen Rechtsphilosophie.

I. E. M. Meijers. Dogmatische Rechtswissenschaft. 's-Gravenhage (Belinfante) 1903.

Die breit angelegte Untersuchung von Meijers befasst sich mit der Frage, ob die von der Rechtsdogmatik gebrauchten Methoden dieselbe zu einem selbständigen Wissenschaftszweige stempeln, der als solcher eine entsprechende Stellung beanspruchen könnte. Die Frage wird verneinend beantwortet, da die eingehende Prüfung der rechtsdogmatischen Endzwecke zu der Überzeugung führt, dass die „Dogmatik“ als Begriffbestimmungs- und Beurteilungsmethode nur als Teil der allgemeinen Rechtslehre, die eine umfassende Systematik und Klassifikation der gesamten Rechtsmaterie erstrebt, gelten kann.

⁷⁴⁾ Der Kampf um die Rechtswissenschaft, S. 47.

⁷⁵⁾ Vgl. auch Radbruch, Rechtswissenschaft als Rechtsschöpfung, im Archiv für Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 22, 1906, S. 355—370. (Enthält nichts Neues).

Unter Rechtsdogmatik versteht Meijers „eine wissenschaftliche Bearbeitung der Rechtssätze und Rechtsprinzipien mit ausschliesslicher Zuhilfenahme von logischen Gesetzen“ (S. 14). Ihre Aufgabe besteht in einer entsprechenden Formulierung von Rechtsbegriffen nebst ihren Definitionen und in Festsetzung von Urteilen, die das gegenseitige Verhältnis der Rechtsbegriffe vorführen. Die Begriffe und Begriffsbestimmungen sind bloss relative Werte, d. h. sie können an sich nicht auf ihre prinzipielle Richtigkeit geprüft, sondern bloss als brauchbar bzw. als terminologisch-richtig bezeichnet werden. Die inhaltliche Brauchbarkeit und Richtigkeit des Rechtsbegriffs kann erst dann gegeben werden, wenn es feststeht, dass das logische Urteil und die Systematik, denen die Begriffsbestimmung ihre Entstehung verdankt, richtig und begründet sind. Der Begriff selbst ist bloss subsidiär, die Annahme seiner autonomen Bedeutung wäre irreführend, da seine inhaltliche Wertschätzung nur bei Prüfung der vorangehenden logischen Grundlage vorgenommen werden kann.

Demnach sei der Schwerpunkt der Rechtsdogmatik in der „Urteilsformulierung“ zu suchen. Diese Formulierung, die sich sowohl auf das bestehende Recht wie auch auf das jus constituendum beziehen kann, hängt von Lösung der Hauptfrage ab, wie die tatsächliche Anwendung des bestehenden Rechts und wie die Feststellung der als erwünscht zu bezeichnenden Rechtsnormen begründet werden kann: rationalistisch oder utilitaristisch. Meijers spricht sich für die ausschliessliche Geltung des „Zweckkriteriums“ aus (s. Hoofdstuk III: Utilisme en rationalisme), das er nach Widerlegung der Kantschen Grundsätze „der praktischen Vernunft“ — freilich mehr apodiktisch und ohne es ausführlich zu begründen — als gegeben postuliert. Die Rolle der Dogmatik bei Formulierung einer erwünschten Rechtsnorm („modellrecht“) würde demnach darin bestehen, dass nachdem die tatsächlichen Grundlagen (Kenntnis des Gewünschten, der Kausalitätszusammenhänge und der konkreten Umstände) gegeben sind — die Urteilsformulierung im Wege logischer Deduktion erreicht wird. Hiermit wäre die Rolle der Rechtsdogmatik erschöpft: die Prüfung der Werturteile an sich, die Erforschung des Konkreten steht ausserhalb ihrer Aufgaben — ihre Funktion besteht bloss in einer logischen Subsumtion des Gegebenen, um zu einer Feststellung der erwünschten rechtlichen Spezialnorm gelangen zu können.

Dementsprechend gestaltet sich auch die dogmatische Urteilsformulierung bei Auslegung und Anwendung des bestehenden Rechtssystems.

Die grundlegende Kontroverse bei der Auslegung betreffend die Berücksichtigung des „Willens des Gesetzes“ oder des „Willens des Gesetzgebers“ wird von Meijers als unrichtig zur Seite geschoben. Es handelt sich eigentlich bloss um einen terminologischen Streit, wobei zu berücksichtigen ist, dass beide Bezeichnungen, im Grunde genommen, keine Gegenüberstellungen sind. Jede Auslegung beruht auf der etymologischen, technischen, geschichtlichen Erklärung der Gesetzesworte und kann eigentlich bloss eine Wahrscheinlichkeitsberechnung sein, die sich auf den vorauszusetzenden Zweck einer Gesetzesvorschrift und auf die konkreten Umstände, die dabei berücksichtigt werden, bezieht. Zwei Erklärungsarten können dabei in Betracht kommen: entweder die Berücksichtigung des Gesetzestextes an sich oder die Erforschung der dem Gesetzestexte zugrunde liegenden Rechtsprinzipien. Der Unterschied beider Auslegungsarten darf nie verkannt werden: er kann aber nicht darin gesucht werden, dass bei der blossen Anpassung der Gesetzesworte, wie sie auch gestaltet sein mögen, Lücken entstehen, die die analogische Gesetzesanwendung einzig und allein zu beseitigen vermag. Denn auch bei Anwendung des Gesetzestextes an sich sind logisch keine Lücken denkbar, da die Verneinung von Rechtswirkung in einem konkreten Rechtsfall — auch Rechtsanwendung ist — ein Gedanke, den Zitelmann in seiner Rektoratsrede „Lücken im Recht“ (1903) S. 17 überzeugend formuliert hat.

Die Auslegung, die sich ausschliesslich auf das Gesetz stützt, beruht entweder auf gesetzlichen Definitionen oder gesetzlichen Subsumtionen. Den Wert dieser beiden Kategorien will Meijers — im Gegensatz zu der von Eisele und Wendt vertretenen Theorie des „unverbindlichen Gesetzesinhalts“ — aufrechterhalten. Die der Rechtswissenschaft eigentümliche Methode der ausschliesslich logischen Analyse widerspricht nicht einer autoritären Aufstellung von gesetzlichen Leitsätzen, die den Ausgangspunkt der Auslegung bilden und Anlass zur Konstruktion auf Grund von Subsumtionen geben.

Die Gesetzesanwendung beruht demnach auf entsprechender Herbeiziehung des Gesetzestextes entweder mit oder ohne Berücksichtigung der ihm zugrunde liegenden Prinzipien: die dabei zu berücksichtigende logische Operation ist wieder eine regelrechte Deduktion. Sie wird freilich einer „Reduktion“ (Sigwart) Platz räumen müssen, wenn es sich um Erforschung der dem Gesetze zugrunde liegenden Motive, Interessen und Prinzipien handelt, um daraus einen logisch zwingenden Schluss von bekannten Voraussetzungen, die als massgebend für einen nicht

berücksichtigten Rechtsfall gelten sollen, finden zu können. Diese Reduktion gestattet uns die für die Rechtsanwendung ausschlaggebenden „Rechtsprinzipien“ und „Rechtsinteressen“ zu formulieren. Die dabei vorkommenden Konstruktionen, die auf erforschten „Rechtsprinzipien“ beruhen, sind aber keine logisch autonomen Grössen: ihr Wesen beruht keinesfalls auf ausschliesslich logischer Analyse, denn die Erforschung der Motive, der Prinzipien, die dem Gesetzestext seine Existenzberechtigung verleihen, muss auf Kenntnis der tatsächlichen Umstände, der Wertung der bestehenden Norm (bei Meijers: auf Grund der utilitaristischen Zweckidee) beruhen.

Angenommen also, dass die Dogmatik bloss die formelle Subsumtion eines speziellen Begriffs unter einen allgemeineren (Konstruktion im eigentl. Sinne) bezweckt, kann man keinesfalls von ihrer selbständigen wissenschaftlichen Bedeutung sprechen. Das Wesen und Richtigkeit des speziellen Begriffes, die richtige Formulierung des übergeordneten Oberbegriffes stehen ausserhalb des logischen Deduktionsprozesses. Die dogmatische Urteilsformulierung kann ausschliesslich auf der Deduktion beruhen; ihre Grundlegung, Motivierung, Systematik wird dabei als gegeben vorausgesetzt. Will man ihr inhaltliches Wesen ergründen, so muss man sich an die allgemeine Rechtslehre — deren Teil die Dogmatik ausmacht — wenden.

So wird die Unhaltbarkeit der Dogmatik als eines wissenschaftlichen Selbstzweckes, der auf bloss logischem Subsumtionsprozesse beruht, anschaulich vorgeführt: eine grundsätzlich richtige Idee, die neuerdings in Rumpf („Gesetz und Richter“ 1906) einen überzeugten Anhänger gefunden hat.

2. A. A. H. Struycken. Positief Recht. Amsterdam (Scheltema & Holkema) 1906.

Dem uralten Streit über das gegenseitige Verhältnis von Recht und Macht, über die Gegenüberstellung der „Rechtssouveränität“ und der „Staatssoveränität“ ist die Antrittsrede von Struycken gewidmet. Das Problem der Bindung des Staates an sein Recht wird an der Hand der Theorie von Suprematie des Machtmomentes und der Auffassung von originärer Rechtssouveränität vorgeführt. Die Inkonsequenzen beider ausschliesslichen Auffassungen lässt der Verfasser besonders hervortreten: so ist bei der Machttheorie die Auffassung der subjektiven öffentlichen Rechte, der Verwaltungsjustiz und der Kompetenzkonflikte schier unmöglich, indem die Rechtstheorie den staatlichen Rechtsentstehungsprozess und die gewaltsame Rechtsschöpfung als

unerklärlich bezeichnen muss. Während die Machttheorie das Rechtsprinzip negiert, schliesst die Rechtssouveränität den Grundsatz der staatlichen Übermacht aus.

Indem der Verfasser sich gegen eine „vox media“, die die beiden Theorien eklektisch zusammenfasst, erklärt, vertritt er die Auffassung, wonach die kausal-historische und juristische Bewertung des staatlichen Rechts auseinander gehalten werden sollen. Man muss zweierlei Entstehungsarten unterscheiden: die abgeleitete-normale und die ursprüngliche-anormale Rechtsentstehung. Die erste steht im Einklang mit der eingebürgerten Rechtsordnung: die zweite entbehrt des Rechtsgrundes (Stammlers „illegitim entstandenes Recht“). Bei der dogmatischen Konstruktion des Staatsrechts muss das Moment der anormal-originären Rechtsentstehung immerhin berücksichtigt werden, da eine des historischen Hintergrundes entbehrende Darstellung zu irrtümlichen Schlüssen Anlass geben kann¹⁾.

3. J. A. Levy. *De collective arbeidsregeling* 83 S. 's-Gravenhage (Gebr. Belinfante) 1906.

Die Brochüre enthält einen geschichtlichen Überblick über die Versuche einer gesetzlichen Regelung des Tarifwesens in Holland mit besonderer Berücksichtigung des bekannten Gesetzesentwurfes über den Arbeitsvertrag (art. 1637 k, art. 1637 m bis der ursprünglichen Redaktion — jetzt art. 1637 n in der neuesten Fassung). Die von Levy vertretene dogmatisch-kritische Ansicht, wonach die Verpflichtung der Parteigenossen untereinander als primäres und der Kollektivregelung zugrunde liegendes Moment gelten soll, ist als durchaus unzutreffend und irreführend zu bezeichnen. Levy verwechselt dabei die einseitige nur von Arbeitgebern oder nur von Arbeitnehmern vorgenommene Regelung der Arbeitsbedingungen mit der von Arbeitgebern und Arbeitnehmern vereinbarten Festsetzung. (Vgl. die interessante Polemik über Levy's Standpunkt in „Weekblad van het recht“ NN^o 8317, 8320).

Warschau.

Rechtsanwalt Dr. S. Rundstein.

¹⁾ Von demselben Verfasser ist erschienen: *Het Rechtsbegrip, Theoretische Onderzoekingen. Proefschrift ter verkrijging van den Graad van Doctor in de Staatswetenschap an de Rijks-Universiteit te Leiden.* 272 S. Leiden 1903 Eduard Ijdo.

**Thesen zur Untersuchung von Universitäts-Professor
Dr. A. N. Miklaševskij (Dorpat): ¹⁾**

„Der Austausch und die ökonomische Politik“.

(Dorpat, 1904.)

1. Indem die Vertreter der klassischen Schule ihre ganze Aufmerksamkeit auf die Lehre von der Produktion der Werte konzentrierten, haben sie in der Ökonomie keine brauchbare Lehre über den Austausch und die Verteilung schaffen können. Die Vorstellung von der Produktion der Werte im gesellschaftlichen Wirtschaftssystem lenkte die Aufmerksamkeit der Nationalökonomien ab von der Erforschung der sozialen Bedingungen des Austausches und der Verteilung in all ihrer Vielgestaltigkeit. Eine kurze Übersicht der Lehren vom Handel und von der Handelspolitik zeigt, wie wenig die Lehre vom Austausch ausgearbeitet ist. Ricardo hat in seiner Lehre vom internationalen Handel mit grösster Klarheit alle Widersprüche aufgedeckt, die mit der Idee der Arbeitsäquivalenz des Warenaustausches verbunden sind.

2. Die Analyse der Produktion hat der theoretischen Ökonomie ihre wichtigste Idee gegeben — die des Mehrprodukts. Diese Idee, deren Urheber die Physiokraten waren, muss die Grundlage aller theoretischen Konstruktionen der Nationalökonomien bleiben und wird durch die einfache, aber bedeutungsvolle Formel ausgedrückt, dass die soziale Wirtschaft, nachdem die Teilung der Arbeit festgesetzt ist und die Produktion und der Austausch einen gesellschaftlichen Charakter angenommen haben, mehr produziert, als zur Erhaltung der Arbeitskraft notwendig ist.

3. Das Bestreben der Nationalökonomien — der Individualisten, wie der Sozialisten —, die Idee des Arbeitswertes der Produkte zu erhalten, sowie die Lehre von der Äquivalenz des Warenaustausches entstammen im Grunde genommen einer Quelle. Diese Lehren genügten ihren Anforderungen an die ökonomische und soziale Politik. Für Ricardo und seine Schule diente die Theorie des Arbeitswertes als mächtige Kampfeswaffe des beweglichen Kapitals gegen das Agrarinteresse. In den Händen der Sozialisten begannen dieselben Theorien als Waffen im Kampfe gegen die Exploitation des Kapitals zu dienen. Marx, seine Vorgänger und überhaupt die Mehrzahl der Sozialisten, bestrebten sich, dem Arbeitenden den ihm gehörenden Anteil des gesellschaftlich geschaffenen und erworbenen Produkts zu sichern. Sie bemerkten nicht, dass ihre Thesen viel fester begründet wären, wenn sie gleich Rodbertus den Arbeitswert als Idee des Austausches und der Verteilung betrachtet hätten, und nicht als Idee der Produktion und als reale Tatsache unseres gewerblichen Lebens.

4. Die Versuche, die Lehre vom Arbeitswert in Gestalt des sogenannten subjektiven Arbeitswertes zu erhalten, wie die Lehre vom absoluten Arbeits-

1) Aus dem Russischen.

kostenwert, wie die Lehre vom Arbeitswert des ganzen nationalen Produkts und eine ganze Reihe anderer Versuche die Arbeitstheorie des Wertes zu retten, bis zur Lehre K. Marx' selbst, so wie sie im dritten Bande des „Kapitals“ dargelegt ist, sind vollständig unbefriedigend. Einen Arbeitswert in seiner reinen, immanenten Gestalt hat es in den vorhergehenden Epochen der Menschheitsgeschichte nicht gegeben; er stellt keine reale Erscheinung in den Bedingungen der kapitalistischen Wirtschaft dar, er würde die Grundlage der Verteilungsgerechtigkeit auch im sozialen Staate nicht bilden, welcher jedem einen als gerecht erachteten Anteil am gesellschaftlich geschaffenen und erworbenen Produkt zur Befriedigung der Bedürfnisse gewährleisten muss. Das Anrecht auf das volle Arbeitsprodukt oder auf den vollen Wert der individuellen Arbeit ist in einer Wirtschaft, in der jedes Produkt und jeder Wert als kompliziertes Ergebnis des ganzen Systems der sozialen Produktion, des Austausches und der Verteilung erscheinen, nicht zu verwirklichen und ungerecht.

5. Die Idee des Mehrprodukts wird in den Werken von Rodbertus zuerst zur vernünftigen Lehre von den differenzialen Produktivität der Arbeit und der differenzialen Verteilung des gesellschaftlich-geschaffenen Produkts und des Mehrprodukts.²⁾ Diese Lehre geht dahin, dass der notwendige Unterhalt der Arbeiter, die Bodenrente und der Gewinn das Resultat aller vereinten Arbeiten, der Bodenfonds und der Kapitalien bilden, welche zur vollen Herstellung der Güter unter den verschiedenartigsten technischen und sozialen Bedingungen der gesellschaftlichen Produktion, der Verteilung und des Austausches notwendig sind. Die Teile der gesellschaftlichen Einkommen im gegenwärtigen kapitalistischen System, welche zur Erhaltung des Betriebes der kapitalistischen Wirtschaft unter den Bedingungen feststehenden Gleichgewichts unumgänglich nötig sind, geben uns die abstrakte Vorstellung vom notwendigen Produkt, von den notwendigen Ausgaben der Produktion. Jeder Überschuss dieses Einkommens dient als Grundlage für die Vorstellung vom Mehrprodukte, welches zu den verschiedenartigsten Zwecken gebraucht werden kann, abhängig von den Existenzbedingungen der gegebenen sozialen Ordnung.

Die Lehre von den Kosten ist nur zur Bestimmung höherer und niedrigerer Bedingungen der Arbeitsproduktivität notwendig.

6. Diese Lehre von der differenzialen Arbeitsproduktivität und von der differenzialen Verteilung des Produkts und des Mehrprodukts kann in ausge-

2) In meiner Untersuchung suche ich durch sorgfältige Analyse der Rententheorien von Malthus, Ricardo, Rodbertus und Marx zu beweisen, daß a) wir unter Rente die Zahlung für die Nutzniessung feststehender Vorzüge (d. h. der besonderen Eigenschaften, kraft deren einem Gegenstande höhere ökonomische Bedeutung zukommt im Vergleich zu einem anderen), der Qualität und den Ergebnissen nach ungleicher, produktiver Kräfte zu verstehen haben, welche aus sozialen oder technischen Gründen in beschränkter Anzahl vorhanden sind, und b) unter dem differenzialen Prinzip: erstens das Prinzip der allgemeinen Unterschiede in der natürlichen und sozialen Produktivität, zweitens das Universalprinzip der Seltenheit der produktiven Kräfte und ihrer Produkte, und drittens das Prinzip der sozialen Verteilungsbedingungen des Überschusses über den notwendigen Unterhalt, wo und wie immer dieser Überschuss geschaffen wird kraft der natürlichen und sozialen Bedingungen der Produktion, des Austausches und der Verteilung.

arbeiteter Gestalt am besten die soziale Idee in der Ökonomie bewahren. Diese Lehre bringt die Entgegnungen gegen die Einkommen ohne Arbeit nicht ins Schwanken. Sie gründet am festesten den Gedanken, dass alle vereinten Ergebnisse der gesellschaftlichen Produktion bestimmt sind, der vollen Befriedigung der Bedürfnisse der arbeitenden Gesellschaft zu dienen. Sie zerstört nicht die Idee des Mehrprodukts, vielmehr erhält diese einen angemessenen sozialen Charakter.

7. Es wird der Ökonomie nur dann gelingen, eine haltbare Lehre von der Verteilung des Einkommens in den Grenzen der kapitalistischen Gesellschaft zu schaffen, wenn sie die scholastische Lehre vom Werte überhaupt und vom absoluten Arbeitswerte im besonderen endgültig verwirft. Die Idee von der Arbeitsäquivalenz des Warenaustausches erleidet zuerst Schiffbruch in der Lehre Ricardos vom internationalen Handel. Der Aufbau dieser Lehre ist Ricardos Hauptverdienst. In dieser Lehre ist die Abhängigkeit der Preise von den sozialen Bedingungen des Austausches und der Verteilung zu besonderer Klarheit gelangt. Das Verständnis für das Leben der kapitalistischen Wirtschaft, d. h. für ihren Ursprung, ihre Entwicklung und allmähliche Umbildung, wird nur auf dem Boden des Verständnisses für die Geschichte der Preise möglich.

8. Die Lehre der Marxisten vom Markt ist widerspruchsvoll. Die berüchtigte Lehre vom Fetischismuseharakter der Ware kann nicht als Argument zugunsten des Arbeitswertes dienen. Die Theorie der Ansammlung (Accumulation des Kapitals) ist ebenfalls falsch und zeigt nur mit unerbittlicher Klarheit, dass das Gesetz der Quantitäten und nicht das Prinzip der Arbeitsverausgabung allein die Preise in unseren kapitalistischen Wirtschaftsverhältnissen normieren. Die Austauschtheorie muss durchaus keine Gleichheit im Tauschverhältnis der Waren suchen. Ihre Aufgabe ist die Analyse des Normalpreises unter den gegebenen sozialen Bedingungen der Produktion, des Austausches und der Verteilung. Der Arbeitswert ist nichts weiter als eine methodologische Abstraktion.

9. Die Lehre von der Arbeitsproduktivität als vom Schaffen materieller Werte und Mehrwerte hat nur einen schädlichen Doktrinarismus in der Ökonomie zu Tage gefördert. Die sogenannte Arbeitsproduktivität jedes einzelnen Unternehmens und der dasselbe bildenden Arbeitseinheiten und Kapitalien hängt nicht nur von den technischen Arbeitsbedingungen der Produktion ab, sondern auch von den sozialen Bedingungen des Austausches und der Verteilung. Die Lehre vom Preise und von den differenzialen Bedingungen, unter denen er geschaffen wird, ist der einzige Gegenstand der ökonomischen Untersuchungen. Das ist heutzutage um so notwendiger, als sich ganz augenscheinlich die Unmöglichkeit herausgestellt hat, die Verausgabung der Arbeitsenergie zur Erlangung eines objektiven Massstabes beim Werten der Waren zu berechnen.

10. In der Lehre von der Bodenrente hat das differenziale Prinzip den genauesten theoretischen Ausdruck erhalten. Die Lehre vom letztbebauten Boden; vom letztangewandten Kapital; vom Vorhandensein nur zweier Ein-

kommen vom letztbebauten Boden: des Arbeitslohnes und des Gewinns; von der Abhängigkeit des Wertes von den Grenzkosten-Ausgaben, die Theorie der Gleichheit und der Minimalgrenznorm des Gewinns und Arbeitslohnes — alle diese Lehren sind einer gründlichen Durchsicht zu unterstellen und sind unter der starken Einwirkung des Kampfes, des Boden- und des kapitalistischen Interesses in England konstruiert. Das differenziale Prinzip muss anders formuliert werden, indem man ihm einen ausgesprochenen sozialen Charakter gibt.

Ricardo suchte für den Wert eine feste Stütze in den Grenzausgaben, Malthus im unveränderlichen Arbeitswert, Marx in gesellschaftlich-notwendiger Arbeit, und alle drei Theoretiker irrten sich. Der Preis des Produkts, der Arbeit und des Bodens schwankt immer je nach den sozialen und technischen Bedingungen unseres Lebens. Daraus folgt aber nicht, dass die Wissenschaft die Feststellung der gesetzmässigen Ordnung im Preisbildungsprozesse unterlassen soll. Vielmehr erschliesst sich uns die Entwicklungsgeschichte der kapitalistischen Wirtschaft, sobald wir die Geschichte der Preise aufzeichnen.

11. Wenn wir den Austausch erforschen, müssen wir vor allen Dingen begreifen, dass er den Austausch von Produkten gegen Produkte darstellt und dass ihr verhältnismässiger Wert beim Vorhandensein differenzialer Arbeitsproduktivität, mag diese unter rein natürlichen oder sozialen Bedingungen entstehen, sich erst beim Austauschprozess herausstellen kann. Das Ausgabenprinzip hat daher kein unmittelbares Verhältnis zum Wert. Der Kostenbegriff ist nur zur Bestimmung höherer und niederer Bedingungen der Arbeitsproduktivität notwendig.

12. Als Verteilung der ungleichen Arbeitsproduktivität auf dem Markt braucht der Austausch kein Austausch von Arbeitsäquivalenten zu sein. Eine bestimmte Quantität produktiverer Arbeit kann einer grösseren Quantität weniger produktiver Arbeit gleichgestellt werden und umgekehrt eine bestimmte Quantität weniger produktiver Arbeit einer grösseren Quantität produktiverer Arbeit.

13. Bei einem auf differenzialen Unterschieden in der Arbeitsproduktivität und den Bedürfnissen gegründeten Austausch kann die Übergabe eines Produkts, gegen ein anderes, wie durch Ausgleichung, so auch durch Differentiation der Einkommen erfolgen. Daraus folgt, dass die Idee der Äquivalenz der Werte in Wirklichkeit das Resultat eines Volksvorurteils ist und Böhm-Bawerk hat recht, wenn er behauptet, dass die gegenwärtige politische Ökonomie in der Verneinung der alten scholastisch-theologischen Anschauung in bezug auf die Äquivalenz der auszutauschenden Werte einmütig ist. Die Äqualisation der Produkte im Austausch geschieht durch komplizierte Prozesse der Bildung von Einkommen; zwei als auszutauschende Quantitäten gleiche Werte können daher nach Grösse und Zusammensetzung ganz verschiedene Einkommen schaffen. Mit anderen Worten: die Äquivalenz des Austausches ist noch nicht die Gleichheit der Einkommen oder der Arbeitskosten.

14. Die Austauschtheorie muss keineswegs die Gleichheit im Tauschverhältnis der Waren suchen, sondern im Gegenteil, die in der Ware selbst

und ausser ihr liegenden Ursachen aufdecken, welche ihr die Möglichkeit geben, im Laufe längerer Zeit diese oder jene Quantität Waren zu kaufen, in welchen mehr oder weniger Arbeit, mehr oder weniger Rente, Gewinn und Arbeitslohn sein mag. Mit anderen Worten die Austauschtheorie muss eine Analyse des Normalpreises und als Resultat die Mittel seiner Verteilung auf Einkommen geben, welche für einen längeren Zeitraum mehr oder weniger feststehen, aber nicht dauernd unveränderlich sind.

15. Ricardos und Marx' Lehre vom Kapital ist unbefriedigend. Die von letzterem festgesetzte Scheidung des Kapitals in stehendes und umlaufendes war eben jener verhängnisvolle Fehler, welcher die ganze methodologische Harmonie der Arbeitstheorie des Wertes endgültig zerstört hat. Der Begriff von der Produktivität des Kapitals muss vollständig umgestaltet und als Folge die Lehre von der Gleichheit des Gewinns verworfen werden.

Indem wir das Gesetz des Fallens des Gewinns erforschen, können wir am besten zeigen, dass ein brauchbares Gesetz für diese Einkommensart nur beim Verständnis für drei Grundlagen unserer kapitalistischen Wirtschaft möglich ist: 1. Grundlage der Seltenheit; 2. Grundlage der sozialen Vorherrschaft und des Kampfes der gewerblichen Kräfte um das relative Übergewicht und 3. Grundlage der differenzialen Verteilung des produzierten und erworbenen Produkts.

16. Der neuen sozialen ökonomischen Wissenschaft erwächst die Aufgabe, die Gesetze der Verteilung in der gegenwärtigen kapitalistischen Wirtschaft zu erforschen. Die Aufgabe der zukünftigen ökonomischen Politik ist nicht „die Konstituierung des Wertes“, wie Proudhon träumte, sondern die Festsetzung eines gerechten Arbeitslohnes, d. h. die Organisation der Arbeit im allerweitesten Sinne dieses Wortes und die Bestimmung eines für gerecht zu erachtenden normalen Arbeitslohnes für jeden Beruf zwecks allmählichen Überganges zu den Lebensbedingungen in einem Staate des Arbeitseinkommens, der Freiheit und hoher materieller und geistiger Kultur.

Schriftenschau.

(Besprechung der nachverzeichneten Schriften bleibt vorbehalten.)

I. Rechtsphilosophie einschliesslich der Allgemeinen Rechts- und Staatslehre.

Abhandlungen, Freiburger, aus dem Gebiete des öffentl. Rechts, hrsg. v. W. v. Rohland, H. Rosin, R. Schmidt. 11. Heft: *Schmidt*, Alfr.: Niccolò Machiavelli und die allgemeine Staatslehre der Gegenwart. 106 u. III S. Karlsruhe 1907. G. Braun.

Abhandlungen, Staats- und völkerrechtliche hrsg. von Jellinek und Anschütz, Bd. VI, Heft 1: *Schmidt*, Bruno: Über die völkerrechtliche *clausula rebus sic stantibus*. 226 und IX S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Affolter, A., Rechtsbegriffe und Wirklichkeit, Archiv für Öffentliches Recht, Bd. 21, 3. Heft, S. 410—436. Tübingen 1907.

Berolzheimer, Fritz, System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. IV, Philosophie des Vermögens einschliesslich des Handelsverkehrs. 333 und X S. Bd. V (Schlussband), Strafrechtsphilosophie und Strafrechtsreform. 280 und IX S. München 1907. C. H. Beck (Oskar Beck).

Binder, J., Der Gegenstand, in d. Zeitschr. f. d. ges. Handelsrecht, Bd. 59, Heft 1, Stuttgart 1906, S. 1—78.

Blüthgen, Die Realunion. Ihr Begriff und die Möglichkeiten ihrer Auflösung, in d. Ztschr. f. Völkerrecht und Bundesstaatsrecht, Bd. I, Heft 2/3, Breslau 1906, S. 237—263.

Bonucci, Alessandro, L'orientazione psicologica dell'etica e della filosofia del diritto. 378 S. Perugia 1907. Vincenzo Bartelli.

Brütt, Lorenz, Die Kunst der Rechtsanwendung. Zugleich ein Beitrag zur Methodenlehre der Geisteswissenschaften. 214 S. Berlin 1907. J. Guttentag.

Brusa, Ém., Les idées de M. le professeur C.-F. Gabba sur la théorie générale du droit international privé, in: Revue de droit internat., II. sér., tome VIII, Bruxelles 1906, No 5, p. 518—543.

Carnevale, Em., Ragione del diritto di punire, in: Rivista penale, diretta da L. Lucchini (Roma—Torino), ser. IV, febr. 1907, disp. 263a, p. 121—142.

Cimball, L'influenza di Enrico, sulla riforma del diritto privato. Documenti estratti dalla quarta edizione della „Nuova fase del diritto civile“ (1907). XXXI p. Torino 1907. Unione tipografica-editrice Torinese.

Cimballi, Giuseppe, La „città terrena“ e la missione universale di Roma. Discorso tenuto il 3 febbraio 1907 nell'Aula Magna della Regia Università di Roma. 47p. Roma-Torino 1907. Società tipografica-editrice nazionale, già Roux e Viarengo.

Croce, Benedetto, Ciò che è vivo e ciò che è morto nella filosofia di Hegel. 282 p. Bari 1907. Gius. Laterza & Figli.

Croce, Benedetto, Riduzione della filosofia del diritto alla filosofia dell' economia. 53 p. Napoli 1907. R. Tipografia Francesco Giannini e Figli.

D'Aguanno, Giuseppe, Gian Domenico Romagnosi, filosofo e giureconsulto; il sistema di diritto naturale di G. D. Romagnosi in rapporto alle moderne dottrine di filosofia del diritto. Parma 1907. parte II. 312 p.

Dohna, Alex., Graf zu, Willensfreiheit und Verantwortlichkeit. 26 S. Heidelberg 1907. C. Winter.

Dohna, Alex., Graf zu, Zur Systematik der Lehre vom Verbrechen, Zeitschrift f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 27, Heft 4, S. 329—349.

Ehrlich, Eug., Die Tatsachen des Gewohnheitsrechts, Inaugurationsrede. 42 S. Wien 1907. F. Deuticke.

Fulci, Franc. Paolo, La filosofia scientifica del diritto nel suo sviluppo storico (fino ad Hobbes). 707 u. XIV p. Messina 1906. Ant. Trimarchi.

Fustel de Coulanges, Der antike Staat, deutsch von P. Weiss, mit Begleitwort von H. Schenkl. 476 und XI S. Berlin und Leipzig 1907. Dr. Walther Rothschild.

Gumplowicz, Ludwig, Allgemeines Staatsrecht, 3. Aufl., 540 und XV S. Innsbruck 1907. Wagner.

Hölder, E., Amt, Selbstverwaltung und juristische Person, Archiv für Öffentliches Recht, Bd. 21, 2. Heft. S. 308—346. Tübingen 1907.

Kohler, Josef, Die sog. klassische und die sog. neue Strafrechtsschule. In Goldhammers Archiv, Bd. 54, 1. und 2. Heft, S. 1—16, 1907.

Kohler, Josef, Moderne Rechtsprobleme. 105 S. (Aus Natur- und Geisteswelt, Bd. 128). Leipzig 1907. Teubner.

Kuhlenbeck, Ludwig, Das Recht der Selbsthilfe. 91 S. Langensalza 1907. Julius Beltz.

Lassalle, Ferd., Über Verfassungswesen. 3 Abh. (Ueber Verfassungswesen. Was nun? Macht und Recht). Neue Ausg., m. Einl. von Ed. Bernstein. 86 S. Berlin 1907. Buchh. Vorwärts.

Le Fur, Louis, L'Etat, la Souveraineté et le Droit; in Ztschr. für Völkerrecht und Bundesstaatsrecht, Bd. I, Heft 1, Breslau 1906, p. 13—28, 218 bis 236.

Manigk, Alfr., Willenserklärung und Willensgeschäft, ihr Begriff und ihre Behandlung nach Bürgerl. Gesetzbuch, Ein System der jurist. Handlungen. 742 und XVI S. Berlin 1907. F. Vahlen.

Manno, R., Zur Verteidigung der Möglichkeit des freien Willens, I, in d. Ztschr. f. Philosophie und philosophische Kritik, Bd. 130, Heft 2, Leipzig 1907, S. 165—191.

Menzel, Adolf, Spinoza in der deutschen Staatslehre der Gegenwart. In Schmollers Jahrbuch, Bd. 31, Heft 2, 1907, S. 35—48.

Mérignhac, A., Traité de droit public international, II. p.: Le droit de la paix. 801 p. Paris 1907. Librairie générale de droit & de jurisprudence.

Michel, Artur, Absolute Nichtigkeit von Zivil- und Strafurteilen. 67 S. Berlin und Leipzig 1906. Dr. Walther Rothschild.

Niemeyer, Th., Internationales Recht und nationales Interesse. Rektoratsrede. 18 S. Kiel 1907. Lipsius & Tischer.

Ramus, Pierre, William Godwin, der Theoretiker des kommunistischen Anarchismus, Mit Geleitwort von *W. Borgius*. 85 und IV S. Leipzig 1907. Fel. Dietrich.

Ravà, Adolfo, I compiti della Filosofia di fronte al Diritto. 30 p. Roma 1907. Ermanno Loescher.

Salmond, John W., Jurisprudence or the Theory of The Law, 2. Aufl. 578 und XV S. London 1907. Stevens & Haynes.

Saxl, Max, Materialien und Gesetz, eine staatsrechtliche Abhandlung. 2. Aufl. 150 S. Berlin 1907. R. L. Prager.

Thayer, Albert S., Possession and Ownership, in: The Law Quarterly Review, vol. 23, No. 90, p. 175—194, London 1907.

Vauthier, Maurice, Le débat judiciaire, in: Revue de droit international, II. sér., tome VIII, No. 3, Bruxelles 1906, p. 247 bis 273.

Weber, Marianne, Ehefrau und Mutter in der Rechtsentwicklung. 573 u. XVI S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

Zucker, A., Ueber Kriminalität, Rückfall und Strafgrund. Ausführung eines im Okt. 1905 gehaltenen Vortrages. 55 und VII S. Wien 1907. F. Deuticke.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Berolzheimer, Fritz, System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. IV, Philosophie des Vermögens einschliesslich des Handelsverkehrs. 333 und X S. München 1907. C. H. Beck (Oskar Beck).

Bibliothek der Volkswirtschaftslehre und Gesellschaftswissenschaft. Begründet von F. Stöpel, fortgeführt von Rob. Prager. VIII. *Smith, Adam*, Untersuchungen über das Wesen und die Ursachen des Volkswohlstandes. Aus dem Englischen von F. Stöpel, 2. Aufl. von Rob. Prager. 4. Bd. 363 und VI S. Berlin 1907. R. L. Prager.

Böhm-Bawerk, Eug. v., Zur neuesten Literatur über Kapital und Kapitalzins. (Aus: Ztschr. f. Volkswirtschaft, Sozialpolitik und Verwaltung.) 59 S. Wien 1907. W. Braumüller.

Bresciani, Costantino, Ueber die Methoden der Einkommenverteilungsstatistik, in Hildebrands Jahrb. f. Nat.-Oek. und Statistik, III. F., Bd. 33, Jena 1907, S. 577—600.

Clark, John Bates, Concerning the Nature of Kapital, in: The Quarterly Journal of Economics, vol. XXI No 3, Boston 1907, p. 351—370.

Čuhel, Franz, Zur Lehre von den Bedürfnissen. 320 und XXIV S. Innsbruck 1907. Wagner.

Földes, Béla, Beiträge zur Einkommenslehre. 1. Allgemeine Lehren vom Einkommen und seiner Verteilung. 2. Der Arbeitslohn. Aus der „Sozialökonomie“ des Verf. [Aus: Ztschr. f. ung. öffentl. und Privatrecht]. 84 S. Berlin 1906. Puttkammer & Mühlbrecht.

Hainisch, Michael, Die Entstehung des Kapitalzinses. 112 S. Wien 1907. F. Deuticke.

Kalinoff, Dimitri, David Ricardo und die Grenzwerttheorie. Zeitschrift f. d. ges. Staatswissenschaft von Bücher, XXII. Erg.-Heft. 140 S. Tübingen 1907. H. Laupp.

Kautsky, Karl, Thomas More und seine Utopie, mit e. histor. Einleitung, 2. Aufl. 322 und VIII S. Stuttgart 1907. J. H. W. Dietz Nachf.

Lifschitz, F., Zur Methode der Wirtschaftswissenschaft bei D. Ricardo, in Hildebrands Jahrb., III. F., Bd. 33, Jena 1907, S. 314—324.

Meltzing, Otto, Grundprobleme der Volkswirtschaftslehre, 4 Vorträge. 124 S. Leipzig 1907. Kühnel.

Saltzeff, Helene, William Godwin und die Anfänge des Anarchismus im XVIII. Jahrh. 77 und III S. Berlin 1907. O. Haering.

Schachner, Robert, Arbeiter, Unternehmer und Staat in Japan, im Archiv f. Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 24 (N. F. Bd. 6), Heft 3, Tübingen 1907, S. 657—679.

Schaposchnikoff, N., Die Böhm-Bawersche Kapitalzinstheorie, in Hildebrands Jahrb. III F., Bd. 33, Jena 1907, S. 433—451.

Schraut, Max v., Die persönliche Freiheit in der modernen Volkswirtschaft. Mit einem Geleitwort v. Paul Laband. 131 und VIII S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

Wagner, Adolf, Theoretische Sozialökonomik oder allgemeine und theoretische Volkswirtschaftslehre. Grundriss. 4 Aufl. seines akadem. Vorlesungsgrundrisses. 1. Abt. 502 und XVI S. Leipzig 1907. C. F. Winter.

III. Sozialphilosophie und Sozialethik.

Biederlack, Jos., S. J., Die soziale Frage. 7. Aufl. 304 und X S. Innsbruck 1907. F. Rauch.

Bibliographie der Sozialwissenschaften. Hrsg. von Herm. Beck. 1906. 2. Jgg. 604 und XLVIII S. Dresden 1907. O. V. Böhmert.

Brügelmann, Wilh., Die Frauenbewegung im besonderen und die soziale Bewegung im allgemeinen. 106 und VIII S. Leipzig 1907. G. Thieme.

Damaschke, Adf., Die Bodenreform, Grundsätzliches und Geschichtliches zur Überwindung der sozialen Not. 4. Aufl. 352 und XII S. Berlin-Schöneberg 1907. Verlag der „Hilfe“.

Dochow, Frz., Vereinheitlichung des Arbeiterschutzes durch Staatsverträge. Ein Beitrag zum internationalen Verwaltungsrecht. 111 und VII S. Berlin 1907. C. Heymann.

Gnauck-Kühne, Elisab., Die deutsche Frau um die Jahrhundertwende, Statistische Studie zur Frauenfrage. 2. Aufl. 163 und VII S. Berlin 1907. O. Liebmann.

Gottl, Friedrich, Zur sozialwissenschaftlichen Begriffsbildung, II., im Archiv f. Sozialwissenschaft und Sozialpolitik. Bd. 24 (N. F. Bd. 6), Tübingen 1907, S. 265—326.

Harms, Bernhard, Der Maximalarbeitstag. Vortrag. [Aus: Verhandlungen des 17. ev.-soz. Kongr.] 51 S. Tübingen 1907. H. Laupp.

Koppel, über: Kautsky, Ethik und materialistische Geschichtsauffassung. In Schmollers Jahrbuch, Bd. 31, Heft 1, 1907, S. 357—374.

Lindhelm, Alfred, Die Friedensaufgaben der Tarifverträge zwischen Arbeitgeber und Arbeitnehmer. 2. Aufl. 81 und VI S. Wien 1907. Manz.

Menzel, Adolf, Der Sozialvertrag bei Spinoza, in Grünhuts Zeitschrift, Bd. 34, Heft 2, Wien 1907, S. 451—460.

Mombert, Paul, Studien zur Bevölkerungsbewegung in Deutschland. 280 und VI S. Karlsruhe 1907. Braun.

Simmel, Georg, Soziologie der Über- und Unterordnung, im Archiv f. Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 24 (N. F. Bd. 6), Heft 3, Tübingen 1907, S. 477—546.

Simmel, Georg, Zur Philosophie der Herrschaft, Bruchstücke aus einer Soziologie. In Schmollers Jahrbuch, Bd. 31, Heft 2, 1907, S. 1—33.

Studien, **Berner**, Zur Philosophie und ihrer Geschichte. Hrsg. v. Ludwig *Stein*. Bern, Scheitlin, Spring & Co. 52. Bd. *Weissfeld*, M.: Kants Gesellschaftslehre. 136 und III S. 1907.

Westermarck, Eduard, Ursprung und Entwicklung der Moralbegriffe. Deutsch von Leop. Katscher. Bd. I. 632 und VII S. Leipzig 1907. Dr. W. Klinkhardt.

Wirtschaftsprobleme, moderne. Internationale Beiträge zur neueren Wirtschaftsentwicklung. Hrsg. v. Vikt. Leo. Berlin. C. Heymann. 1. Bd. *Gilman*, Nicholas P.: Wege zum gewerblichen Frieden. (Methods of industrial peace). Übers. v. Bernh. Franke. 347 und XII S. 1907.

Wittmayer, Leo, Emil Steinbach als Sozialphilosoph (Aus: „Schmollers Jahrb.“) 28 S. Wien 1907. Manz.

Worms, René, Philosophie des sciences sociales, tome III, Conclusions des sciences sociales. (Bibl. Sociol. Internat. XXIX), 310 p. Paris 1907. V. Giard et E. Brière, Paris, rue Soufflot, 12 et 16.

Zelt- und Streitfragen, neue, hrsg. v. der Gehestiftung. 4. Jgg., 3. Heft. *Tönnies*, Ferd.: Das Wesen der Soziologie. Vortrag. 28. S. Dresden 1907. Zahn & Jaensch.

IV. Gesetzgebungspolitik samt der Wirtschaftspolitik.

1. Bürgerliches Recht und Zivilprozess.

Adickes, Frz., Zur Justizreform, in d. Monatsschrift f. Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, 4. Jgg., 1. Heft, Heidelberg 1907, S. 1—25.

Adickes, Frz., Zur Verständigung über die Justizreform, 124 S. Berlin 1907. J. Guttentag.

Bridel, Louis, Trois études sociales et juridiques. 1. La réforme de la Condition des femmes. 2. Droit matrimonial comparé. 3. L'influence du Code civil français. 38 p. Tokio 1905. Librairie Sansaisha.

Kade, C., Ein Überblick über die zur Neugestaltung des bürgerlichen Rechtsstreitverfahrens neuerdings gemachten Vorschläge nebst einigen Zusätzen, im Archiv f. bürgerl. Recht, Bd. 30, Heft 2, Berlin 1907, S. 185—196.

Liszt, Eduard, Ritter v., Die Pflichten des ausserehelichen Konkubenten, ein Beitrag zur Revision des österr. allgem. bürgerlichen Gesetzbuches. 156 und XII S. Wien 1907. W. Braumüller.

Ofner, Jul., Die Revision des allgemeinen bürgerlichen Gesetzbuches. (Aus: „Allg. öst. Gerichtszeitung“) 19 S. Wien 1907. Manz.

Stein, Frdr., Zur Justizreform, 6 Vorträge, 109 und III S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

Wahrmund, Ludwig, Die Ehrechtsreform in Österreich. Vortrag. 51 S. Innsbruck 1907. Wagner.

2. Handelsrecht (einschl. der Kartellfragen) und Verkehrsrecht.

Adler, Karl, Wesen und Zukunft des Schecks, in Grünhuts Zeitschrift, Bd. 34, Heft 2, Wien 1907, S. 425—434.

Brodmann, Kritische Betrachtungen über die neuesten Vorschläge zur Beseitigung nationaler Unterschiede im Gebiete des privaten Seerechts, in Ztschr. f. d. ges. Handelsrecht, Bd. 59, Heft 2/3, Stuttgart 1907, S. 201—242.

Buff, Siegf., Der gegenwärtige Stand und die Zukunft des Scheckverkehrs in Deutschland. 106 und VIII S. München 1907. E. Reinhardt.

Cahn, Adolf, Der Aufsichtsrat der Aktiengesellschaft. 272 und XVI S. [De lege ferenda: S. 249—267.] Berlin 1907. Dr. Walther Rothschild.

Denkschrift über das *Kartellwesen*. Bearbeitet im Reichsamt des Innern. 3. Tl. (Die Kartelle der Kohlenindustrie.) 420 S. m. 1 Tab. Berlin 1907. C. Heymann. F. Siemenroth.

Liefmann, Robert, Die heutige amerikanische Trustform und ihre Anwendbarkeit in Deutschland, in Hildebrands Jahrbüchern III. F., Bd. 33, Jena 1907, S. 325—349.

Meill, Fritz, Die Kodifikation des Automobilrechts, eine Studie. 188 und IV S. Wien 1907. Manz.

Pennant, D. F., Trusts and the Trade Disputes Act, in The Law Magazine and Review, vol. XXXII, No. 344, London 1907, p. 262—268.

Schmid, Paul, Der gesetzliche Schutz der Fabrik- und Geschäftsgeheimnisse in Deutschland und im Auslande. 234 und VII S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

3. Staatsrecht, Verwaltungsrecht, Völkerrecht.

Hold v. Ferneck, Alex., Die Kriegskonterbande, Ein Beitrag zur Reform des internationalen Seerechtes. 172 und VI S. Wien 1907. Manz. —

Massow, W. v., Die Polennot im deutschen Osten, 2. Aufl., 427 und VII S. Berlin 1907. A. Duncker.

Meili, Fritz, Die Zukunft des internationalen Privat- und Strafrechts, in der Ztschr. für Völkerrecht und Bundesstaatsrecht, Bd. I, Heft 2/3, Breslau 1906, S. 113—158.

Nippold, Otr. Die Fortbildung des Verfahrens in völkerrechtlichen Streitigkeiten. 665 und VI S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Schollenberger, J., Geschichte der Schweizerischen Politik, Bd. I. Die alte Zeit bis 1798. 451 und XVII S. Frauenfeld 1906. Huber & Co.

Werner, Adf., Die Verfassungsfrage in Mecklenburg. 24 S. Berlin 1907. Dr. Walther Rothschild.

Wissenschaft und Bildung. 4. Bd. *Stier-Somlo*, Fritz, Politik, 166 und VI S. Leipzig 1907. Quelle & Meyer.

Witting, Rich., Das Ostmarkenproblem. 78 S. Berlin 1907. Puttkammer & Mühlbrecht.

4. Strafrecht und Strafprozess.

Abhandlungen statistische und nationalökonomische, hrsg. v. Gg. v. Mayr. 3. Heft. *Woerner*, Otto, Die Frage der Gleichmässigkeit der Strafzumessung im Deutschen Reich. 107 S. München 1907. E. Reinhardt.

Entwurf eines Gesetzes, betreffend die Bestrafung der Majestätsbeleidigung und Begründung. Abgedr. in Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 27, 1907, Heft 6, S. 735—738.

Freudenthal, Berthold, Amerikanische Kriminalpolitik. Vortrag. 23 S. Berlin 1907. J. Guttentag.

Grenzfragen, Juristisch-psychiatrische, von *Finger, Hoche* und *Bresler*. Bd. IV, Heft 7 und 8. Bd. V, Heft 1—8. Halle 1907. C. Marhold.

Gross, Alfred, Für den bedingten Straferlass, in Grünhut's Zeitschrift, Bd. 34, Heft 2, Wien 1907, S. 273—424.

Gross, Hans, Die J.K.V. und die Kommission f. d. Reform der St. P. O., in H. Gross' Archiv f. Kriminalanthropologie und Kriminalistik, Bd. 27, Heft 1/2, Leipzig 1907, S. 112—128.

Herr, Paul, Das moderne amerikanische Besserungssystem. 455 und VII S. Berlin-Stuttgart-Leipzig 1907. W. Kohlhammer.

Hippel, Robert v., Strafrechtsreform und Strafzwecke. Rede. 17 S. Göttingen 1907. Vandenhoeck & Ruprecht.

Kantorowicz, Hermann U., Probleme der Strafrechtsvergleichung, in d. Monatsschrift f. Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, Bd. 4, Heft 2, Heidelberg 1907, S. 65—112.

Lenz, A., Das Jugendstrafrecht, Kriminalpolitische Untersuchungen auf rechtsvergleichender Grundlage. [Aus: Schriften des österr. Kinderschutzkongresses, Wien 1907]. 102 und III S. Wien 1907. Manz.

Zeit- und Streitfragen, Neue, hrsg. v. der Gehestiftung, 4 Jgg., 6. Heft. *Kahl*, Wilh.: Das neue Strafgesetzbuch. Vortrag. 26 S. Dresden 1907.

5. Wirtschaft.

Annalen, wirtschaftspolitische, Ein Kalendarium der Wirtschafts-, Sozial- und Finanzpolitik der Kulturstaaen, ihrer Kolonien und Dependenzien. 1. Jahrg. 1906. Hrsg. v. Frdr. *Glasen*. 468 und V S. Stuttgart 1907. J. G. Cotta Nachf.

Baird, Henry Carey, John Sherman: A Critical Examination of his Claims to Statesmanship. 8 p. Philadelphia 1907. Henry Carey Baird & Co.

Goldschmidt, Otto, Warrantrecht und Landwirtschaft in Frankreich. Zur Fortentwicklung des deutschen Lombardkreditwesens. 162 S. Berlin 1907. C. Heymann.

Masslow, Peter, Die Agrarfrage in Russland, Die bauerliche Wirtschaftsreform und die ländlichen Arbeiter. Deutsch von M. *Nachimson*. 265 und XIII S. Stuttgart 1907. J. H. W. Dietz Nachf.

Naumann, Fr., Neudeutsche Wirtschaftspolitik. (6.—8. Taus.) 430 und VIII S. Berlin-Schöneberg 1907. Verlag der „Hilfe“.

v. Philippovich, Eugen, Die Regelung der Einkommensverteilung durch die Wirtschaftspolitik, in der Ztschr. f. Volkswirtschaft, Sozialpolitik und Verwaltung, Bd. 16, Heft 2 und 3, Wien und Leipzig 1907, S. 149—169.

Sartorius, Frhr. v. Waltershausen, A., Das volkswirtschaftliche System der Kapitalanlage im Auslande, 442 und III S. Berlin 1907. G. Reimer.

Stolypln's, P. A., Rede in der Reichs-Duma am 10. V. 1907 betr. die Agrarfrage in Russland. 15 S. Leipzig 1907. Teutonia-Verlag.

6. Sozialrecht.

Deutsch, Julius, Die Kinderarbeit und ihre Bekämpfung. (Preisgekrönt v. d. Universität Zürich). 247 und XI S. Zürich 1907. Rascher & Co.

Heissner, W., Die Gewinnbeteiligung der Arbeiter in Deutschland, in Hirths Annalen des Deutschen Reichs, München 1907, S. 50—60, 128—154, 180—226.

Leo, Victor, Der Tarifvertrag als internationales Volkswirtschaftsproblem, in den Blättern f. vergl. Rechtswissenschaft und Volkswirtschaftslehre, Jgg. 3, No. 2, S. 33—44, Berlin 1907.

7. Steuer- und Zollfragen.

Bosc, L., Zollallianzen und Zollunionen in ihrer Bedeutung f. d. Handelspolitik der Vergangenheit und Zukunft. Aus dem Franz. v. S. *Schilder*, bevorwortet von H. *Paasche*. 365, XXIII und VIII S. Berlin 1907. E. Staude.

Goldschmidt, Alfred, Die Besteuerung des Konjunkturgewinnes, in Hirths Annalen des Deutschen Reichs, 1907, Heft 5, S. 386—389.

Hoffmann, P. G., Die Reform der direkten Steuern in Frankreich, in Ztschr. f. d. ges. Staatswissenschaft, Bd. 63, Tübingen 1907, S. 200—222.

Hollander, Jacob H., The Readjustment of San Domingo's Finances. In: The Quarterly Journal of Economics, vol. XXI No. 3, Boston 1907, p. 405—426.

Kumpmann, Karl, Die Wertzuwachssteuer (Ztschr. f. d. ges. Staatswissenschaft, Erg.-H. 24) 124 und VIII S. Tübingen 1907. H. Laupp.

v. Mayr, Gg., Wege und Abwege der Steuerpolitik, in Ztschr. f. d. ges. Staatswissenschaft, Bd. 63, Tübingen 1907, S. 177—199.

v. Ziegler, Eugen, Die Mittel zur Erzielung vollständiger Kapitalrentenbesteuerung im neuesten französischen Steuergesetzentwurf und in anderen Steuergesetzen, in Hirths Annalen 1907, No. 4, S. 241—265.

V. Verschiedenes.

Abhandlungen, statistische und nationalökonomische, hrsg. v. Gg. v. Mayr. 2. Heft. **Wassermann**, Rudolf, Beruf, Konfession und Verbrechen. 106 S. München 1907. E. Reinhardt.

Essipoff, V. de, Esquisse économique et statistique de la Pologne russe, (dans les „Travaux du Comité de Statistique de Varsovie, livraison XXVII), 12 p. 1907.

Eucken, Rudolf, Grundlinien einer neuen Lebensanschauung. 314 und VIII S. Leipzig 1907. Veit & Co.

Gumplowicz, Ludwig, Das österreichische Staatsrecht (Verfassungs- und Verwaltungsrecht), 3. Aufl., 714 und XIV S. Wien 1907. Manz.

Jerusalem, Wilh., Lehrbuch der Psychologie, 4. Aufl., 213 und XII S., 20 Abbild. Wien 1907. W. Braumüller.

Schanze, Oscar, Ausländische Patentrechte. Belgien, Frankreich, Schweiz. 91+73+91 S. 2., wohlfeile Ausg. in 1 Bd. Berlin 1907. Dr. Walther Rothschild.

Windelband, Wilhelm, Lehrbuch der Geschichte der Philosophie, 4. Aufl., 588 und VIII S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

Besprechungen.

I. Rechtsphilosophie, Rechtsmethodik, Allgemeine Rechtslehre.

Brown, W. Jethro, The Austinian Theory of Law. 383 S. London 1906.
John Murray.

Brown's Buch zerfällt in zwei Teile. Der erste umfasst 7 Kapitel, welche die erste, fünfte und sechste Vorlesung aus Austin's „Jurisprudence“ und ferner (Kap. VII) Austin's „Essay on the uses of the study of Jurisprudence“ wiedergeben, wozu der Verfasser in Noten Bemerkungen verschiedener Art macht. Der zweite Teil umfasst die folgenden sechs Exkurse: Der Staat; Souveränität; der englische Richter als Gesetzgeber; Gewohnheitsrecht im modernen England; Einwürfe gegen den Begriff des positiven Rechts als Staats-Gebot; die Zweige der Rechtswissenschaft (The Sciences of State Law).

Der Schwerpunkt des Buches liegt natürlich im zweiten Teil. Aus diesen Exkursen kann der Leser entnehmen, inwieweit Brown sich mit Austin identifiziert und inwiefern er sich im Gegensatz zu Austin befindet. Die Lektüre dieser Exkurse wird dem Leser einen hohen Genuss bereiten, ob er nun dem Verfasser beistimmt oder widerspricht. Sie sind in fesselnder Sprache geschrieben, sind geistvoll und zeugen von eingehender Beschäftigung mit den in Betracht kommenden Problemen. Dem deutschen Leser kann kein besseres Buch als dieses empfohlen werden, wenn er sich ein Urteil bilden will über die Bedeutung, welche Austin noch immer in England für das Studium der allgemeinen Rechtslehre hat. Obgleich einige der führenden Männer sich von Austin losgesagt haben, so steht er doch immer noch im Zentrum des Interesses. Die Vorlesungen über allgemeine Rechtslehre in England und seinen Kolonien lehnen sich mehr oder weniger strikt an Austin an. Die Examina verlangen eine genaue Kenntnis der Austin'schen Lehren. Die wissenschaftliche Behandlung der allgemeinen Rechtslehre knüpft noch immer an Austin an, auch wenn sie ihn bekämpft.

London.

Prof. Dr. L. Oppenheim.

v. Hippel, Robert, Strafrechtsreform und Strafzwecke. Festrede. 17 S. Göttingen 1907. Vandenhoeck & Ruprecht. 40 Pf.

Der rühmlichst bekannte Kriminalist v. Hippel kommt zu dem methodologischen Ergebnis: Die Zwecke der Strafe sind nach den erfahrungsgemäss durch Strafdrohung und -vollzug ausgeübten günstigen Wirkungen zu bestimmen. Hiernach ergibt sich die Kumulierung der Vergeltung mit Generalpraevention und Spezialpraevention (Besserung, Abschreckung, Unschädlichmachung). Der Fortschritt des Strafrechts soll durch vervollkommnete Anstrengung dieser Strafzwecke erfolgen.

Mit dieser Vereinigungstheorie will v. Hippel die beiden Strafrechtsschulen versöhnen. In der Tat ist auch ein Ausgleich nicht allzu schwer; denn in Wahrheit stehen bei der Strafe gar nicht die „Strafzwecke“ im Vordergrund; vielmehr ist in erster Linie bestimmend die Kulturanschauung, auf Grund deren das ganze Strafrecht aufgebaut wird. Hierin kommen sich aber beide Schulen nahe.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Kohler, Josef, Moderne Rechtsprobleme. (Aus Natur und Geisteswelt. Bd. 128). 105 S. Leipzig 1907. B. G. Teubner. Mk. 1,00, geb. Mk. 1,25.

1. Kohler behandelt hier in gemeinverständlicher Form, aber streng wissenschaftlich das Problem der Rechtsphilosophie, anschliessend grundlegende Probleme des Strafrechts, des Strafprozesses, des Genossenschaftsrechts, des Zivilprozesses, des Völkerrechts.

Das ungemein flüssig geschriebene Buch ist in der Hauptsache das Ergebnis einer Reihe tiefgreifender Untersuchungen, die Kohler mit bekannter Geistesschärfe und Universalität des Blicks, sowie unter Verwertung weitverzwiegtten wissenschaftlichen Materials, in anderen Werken angestellt hat.

2. Im Problem der Rechtsphilosophie gibt Kohler eine Auseinandersetzung seines idealistischen Neuhegelianismus mit dem Positivismus. Der aus Frankreich (Comte) herübergebrachte Positivismus ist „nichts anderes als ein verwässerter Materialismus“ (S. 10). In Wahrheit gibt es ohne Philosophie, ohne Weltanschauung keine Wissenschaft. Die enge Verknüpfung zwischen Kultur und Weltentwicklung führt auf Hegel zurück. Aber die Gleichsetzung von Sein und Denken durch Hegel ist abzulehnen. Das Recht ist Kulturerscheinung. Kultur ist „die Entwicklung der in der Menschheit liegenden Kräfte zu einer der Bestimmung der Menschheit entsprechenden Gestaltung“ (S. 2). Das Recht ist zwar relativ, aber es hat seine allgemeine Bestimmung im Kulturleben des Volkes. Das Recht jeder Kulturperiode soll dahin gestaltet sein, dass es die in der betreffenden Kultur liegenden Entwicklungskeime möglichst fördert (S. 2, 12 f.). Ohne Rechtsvergleichung und Universalrechtsgeschichte bleibt der Kern des Rechts unverständlich.

3. Die Willensfreiheit ist Sache der inneren Erfahrung, einer untrüglichen, weil auf dem innersten Gefühl der Persönlichkeit beruhenden

Erfahrung. Der Determinismus begeht „den Grundfehler, die organische Welt in die Zwangsjacke der unorganischen zu stecken und mit Erwägungen zu hantieren, die nur dem Unorganischen angehören“. (S. 42).

Das Strafrecht beruht auf Willensfreiheit. Die Strafe ist Vergeltung und Sühne durch ausgleichende Gerechtigkeit. Accessorisch treten Abschreckung und Besserung hinzu. Aus der Erziehbarkeit des Charakters folgt die Pflicht der Charakterbildung (Kant!). Hieraus erwachsen die gesellschaftlichen Aufgaben der sittlichen Beihilfe zugunsten der Charakterschwachen. — Die Deportation ist aus jedem strafrechtsphilosophischen Gesichtspunkte zu befürworten. Die Sicherungsmassnahmen treten neben die Strafe; sie setzen erst nach dem Strafvollzug ein. Der Alkoholismus ist entschieden zu bekämpfen. Höhere Kultur bewirkt nicht schlechthin Abnahme der Kriminalität. Unter den Verbrechertypen treten die reinen Verbrecher besonders hervor.

4. Die Reform des Strafprozesses heischt vor allem Aufhebung der Voruntersuchung und des Eröffnungsbeschlusses; die Verteidigung muss als der Anklage und der Untersuchung gleichwertig behandelt werden. Die Seelenlehre ist bei Beurteilung menschlicher Beobachtungen und Gedächtnisäusserungen zu berücksichtigen; die Bestrafung des fahrlässigen Falscheids ist auf Grund der Ergebnisse der modernen Psychologie nicht haltbar.

Die Bedenken gegen die Schwurgerichte sind teils unbegründet, teils übertrieben. Reform der Schwurgerichte ist angezeigt, namentlich dahin, dass unter den Geschworenen stets ein Jurist sein soll.

5. Die beiden Hauptformen des Genossenschaftsbetriebs sind Gesellschaft und Verein. Unter den Vereinen werden die grösste Rolle in der Zukunft jene Gesamtvereine spielen, bei denen die Mitglieder der Einzelvereine zugleich Mitglieder des Gesamtvereins sind. Der Bundesverein wird auch für die Festlandskartelle die richtige Rechtsform ergeben.

6. Im Zivilprozess ist das Naturrecht erst sehr spät durch die geschichtliche Betrachtung ersetzt worden. Ursprünglich ist aller Prozess Parteienkampf. Der Staat hat den Vollzug der Rechtsverwirklichung auf dem Weg des Friedens übernommen. „Geblieben ist noch der Kampf der Parteien, allein es ist ein rechtlicher Kampf geworden“ (S. 93). Der Prozess soll das Recht nicht nur verwirklichen, sondern auch in einer das bürgerliche Recht bindenden Weise feststellen. „Der Prozess ist nicht Rechtsverwirklichung, er ist vielmehr eine Parteitätigkeit mit hinzutretender Staatstätigkeit, welche die Rechtsverwirklichung anstrebt, allein bei weitem nicht immer erreicht . . .“ (S. 95f.) Der herrschenden Lehre vom Rechtsschutzanspruch tritt Kohler entschieden entgegen. (S. 97 f.)¹⁾

¹⁾ Vgl. gegen diese Darlegung Kohler's mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. III, München 1906, S. 178—184.

7. Im Völkerrecht der Neuzeit tritt das Kriegerrecht zurück. Der Krieg ist weder ein Rechts- noch ein Unrechtsverhältnis, sondern ein Verhältnis tatsächlicher Art, das mit Rechtsfolgen verbunden ist (S. 99f.). Mit Recht erstrebt die Neuzeit die menschlichere Gestaltung der Kriegsführung. Die Idee des ewigen Friedens ist im Augenblick noch utopisch; ihre Verwirklichung gehört einer fernerer Zukunft an, aber wir können heute schon dafür eintreten.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Manigk, Alfred, Willenserklärung und Willensgeschäft, ihr Begriff und ihre Behandlung nach Bürgerlichem Gesetzbuch. Ein System der juristischen Handlungen. 742 und XVI S. Berlin 1907. Verlag von Franz Vahlen. Preis 16 M.

Das im Laufe des letzten Sommers erschienene Buch von Manigk gehört zweifellos zu den bedeutendsten Erscheinungen, welche das ebenso schwierige, als interessante Gebiet des rechtsgeschäftlichen Verhaltens psychologisch analysieren und juristisch werten. In einem Einleitungs-Kapitel sucht der Autor eine Methode der Rechtsanwendung als Grundlage seiner weiteren Auseinandersetzungen zu gewinnen: unter Ablehnung jener Meinungen, welche die Bedeutung eines juristischen Kunstausdrucks aus dem gewöhnlichen oder dem juristischen Sprachgebrauch zu gewinnen hoffen, hebt er mit Recht hervor, dass man den zutreffenden Inhalt von Rechtsbegriffen, wie Rechtsgeschäft oder Willenserklärung, nicht durch Konstruktion eines Idealbegriffes, sondern nur durch Extraktion aus dem positiven Recht erlangen könne. „Der latent im letzteren enthaltene Begriff soll erkannt und festgestellt werden. Auf diese Weise allein können wir eine Antwort auf die vielgestellte Frage erhalten, auf welche Handlungen das B.G.B. die für die Willenserklärung aufgestellten Normen angewandt wissen will.“ Leider hat der Autor nicht näher ausgeführt, nach welcher Methode man aus dem positiven Recht die Rechtsbegriffe extrahieren kann. Hätte er diesen Gedankengang weiter verfolgt, so würde er wahrscheinlich gefunden haben, dass er das logisch-systematische Verhältnis der Rechtsbegriffe zu den Rechtsnormen umkehrt. Denn man kann wohl aus dem Inhalt von Normen Rechtsbegriffe gewinnen, aber es hiesse in Begriffsjurisprudenz verfallen, wenn man glauben wollte, dass man aus Begriffen irgend etwas deduzieren könnte, was man nicht vorher in die Begriffe hineingelegt hätte. Vielmehr kann man Begriffe, wie Willenserklärung, nur dadurch richtig bestimmen, dass man prüft, auf welche Tatbestände die vom positiven Recht an den fraglichen Begriff geknüpften Rechtsfolgen Anwendung finden. Zu diesem Behuf hat man von zweifellosen Fällen einer Willenserklärung, wie z. B. von der Auslobung oder dem Kauf unter Anwesenden, auszugehen und sich zu fragen, welche Momente jener Tatbestände gerade die spezifischen Rechtswirkungen der Willenserklärung teleologisch rechtfertigen. Diese Prüfung ist nur dadurch zu bewerkstelligen, dass man versuchsweise ein einzelnes Moment generalisiert und dann aus dem

also gewonnenen allgemeinen Satz alle erdenklichen Folgerungen zieht, um nachzusehen, ob die Ergebnisse sachgemäss erscheinen. Auf diese Weise kann man das Gebiet, für welches die Normen über Willenserklärungen Anwendung finden, durch vorsichtigen Gebrauch der Analogie abstecken und so den legalen Begriff der Willenserklärung erlangen. Trotzdem manche Bemerkungen des Autors in seiner methodologischen Einleitung nicht selten an die Begriffsjurisprudenz anklingen, sucht der Verfasser im weiteren Verlauf seiner Abhandlung in durchaus zutreffender Weise den Begriff der Willenserklärung dadurch zu umgrenzen, dass er mittels teleologischer Würdigung zweifelhafter Grenzfälle die Anwendungssphäre der fraglichen Normengruppe genau fixiert. So sagt er z. B. S. 286: „Auch der Zweck wird hier häufig das entscheidende Wort sprechen müssen.“ Ferner S. 358: „Das scheint eine ganz unwillkürliche, praktisch unbrauchbare Entscheidung zu sein, und sie spricht schon deswegen nicht für das Prinzip, aus dem sie abgeleitet wird.“ Also aus Werturteilen und Willensentscheidungen ergeben sich auch nach Manigk die Rechtsbegriffe, dann darf man sie aber auch nur als terminologische Zusammenfassung gefundener Ergebnisse, aber nicht als Mittel zur Erschliessung neuer Rechtssätze ansehen.

Was den Inhalt der sachlichen Ausführungen anlangt, so ist es im Rahmen einer Besprechung unmöglich, den ausserordentlichen Reichtum der dargebotenen Gedanken auch nur annähernd ihrer Bedeutung gemäss zu würdigen, vielmehr muss ich mich auf eine kurze Skizzierung des Inhalts beschränken. Die Hauptbedeutung des Werks besteht darin, dass es bezüglich des rechtsgeschäftlichen Verhaltens das Willensgeschäft als die in rechtsgeschäftlicher Absicht vorgenommene Handlung der Willenserklärung als der in rechtsgeschäftlicher Absicht vorgenommenen, diese den Beteiligten kundtuenden Erklärung gegenübergestellt (S. 450). Das Willensgeschäft, zu dem er unter andern die Erbschaftsannahme, die Vertragsannahme gemäss § 151 B.G.B., die Okkupation und die Dereliktion rechnet, ist zulässig, soweit das „Interesse eines Gegners eine Erklärung des rechtsgeschäftlichen Willens nicht erfordert.“ (S. 517.) Während die Grundsätze über Geschäftsfähigkeit auf beide Arten von Rechtsgeschäften Anwendung finden, greifen die Regeln über Willensmängel nur bei den Willenserklärungen Platz, weil nur bei ihnen die Rücksicht auf den Erklärungsempfänger eine Beschränkung des Zurückgreifens auf den inneren Willen gebieterisch heischen. (S. 554 ff.) Daher kann sich der Handelnde bei den Willensgeschäften stets auf inneren Vorbehalt berufen, auch bewirkt ein Geschäftsirrtum nicht bloss Anfechtbarkeit, sondern Nichtigkeit. Sobald aber zu dem Tatbestand des Willensgeschäfts eine Erklärung hinzutritt und dieses damit in den „Aggregatzustand der Willenserklärung tritt“, finden die §§ 116 ff. B.G.B. Anwendung, weil nunmehr das Vertrauen des Erklärungsempfängers geschützt werden muss.

M. E. ist die Hervorhebung des Gegensatzes von Willenserklärung und Willensgeschäft für die Entwicklung der privatrechtlichen Grundbegriffe sehr verdienstlich. In der Tat müssen die Fälle, wo, wie bei der Dereliktion, ein

bestimmter Rechtserfolgswille in die Erscheinung tritt, strenge von dem Gebiet der Willenserklärungen geschieden werden, durch die jemand vorsätzlich in den Glauben versetzt werden soll, dass der Handelnde einen bestimmten Rechtserfolgswillen betätige; denn nur bei den Willenserklärungen sind die einengenden Vorschriften der §§ 116 ff. B.G.B. mit Rücksicht auf die Schutzbedürftigkeit des Erklärungsempfängers am Platze. Im einzelnen freilich scheint mir der Autor das Gebiet der Willenserklärungen zu sehr zu Gunsten der Willensgeschäfte einzuengen; insbesondere halte ich es für verfehlt, wenn die Vertragsannahme gemäss § 151 B.G.B. als Willensgeschäft und nicht vielmehr als konkludente Willenserklärung angesehen wird; denn enthielte § 151 ein Willensgeschäft, so müsste ein geheimer Vorbehalt beachtlich sein, eine Konsequenz, die auch Manigk ablehnt. Wird mir also ein unbestelltes Buch vom Buchhändler zugeschickt und schneide ich es bei der Lektüre auf, so wird die Perfektion des Kaufvertrags durch meine Absicht, das Buch nicht zu erstehen, in keiner Weise in Frage gestellt; nach der gegnerischen Ansicht dagegen könnte von einem Vertrag nicht die Rede sein, vielmehr wäre der Buchhändler auf einen Deliktsanspruch angewiesen. Zu dieser übertriebenen Ausdehnung des Begriffs des Willensgeschäftes hat sich der Autor wohl hauptsächlich durch seine Ansicht verleiten lassen, dass es in Wahrheit keine nichtempfangsbedürftigen Willenserklärungen gäbe, dass vielmehr jede Willenserklärung erst durch ihren Zugang beim Adressaten zu wirken begänne (S. 314). Diese Auffassung ist abwegig: zwar muss jede Willenserklärung insofern stets einer bestimmten Person gegenüber abgegeben werden, als sie einen Adressaten haben, d. h. in der Richtung auf eine oder mehrere Personen oder auf einen Personenkreis dirigiert werden muss. Aber keineswegs ist es für ihre Wirksamkeit notwendig, dass sie dem Adressaten bereits zugegangen sei; es gibt vielmehr Willenserklärungen, die, wie das eigenhändige Testament, bereits wirken, bevor sie in die Wahrnehmungssphäre irgend einer Person eingetreten sind. Setzt ein alter Junggeselle in einem eigenhändigen Testament seine Haushälterin als Universalerbin ein und verwahrt er die Urkunde in einer alten Bücherkiste oder an einem andern Orte, wo niemand ein Testament erwarten würde, so wäre die Haushälterin mit seinem Tode ohne weiteres Erbin und könnte nicht wegen Ausplünderung des Nachlasses auf Grund der §§ 242, 246 Str.G.B. bestraft werden, auch wenn das Testament erst nach Wochen gefunden würde. So muss auch die Vertragsannahme gemäss § 151 B.G.B. zwar einer bestimmten Person, nämlich dem Offerenten gegenüber, abgegeben werden, d. h. sie muss so erklärt werden, dass sie über kurz oder lang zu seiner Kenntnis gelangt. Aber andererseits wird sie bereits mit der Abgabe, bevor der Offerent die Wahrnehmungsmöglichkeit gewinnt, ausnahmsweise wirksam. Freilich ist die Annahme, sofern nur eine Substanzverletzung der offerierten Sache, wie beim Buchaufschneiden, nicht vorliegt, bis zum Zugang der Willenserklärung beim Adressaten frei widerruflich; aber dieser Umstand spricht nicht gegen das Vorhandensein einer Willenserklärung, da die Widerrufsmöglichkeit nicht gegen den Begriff der Willenserklärung verstösst.

In dem letzten Kapitel seines Werks behandelt Manigk die juristischen Handlungen im engeren Sinne, d. h. solche, die keine Rechtsgeschäfte sind, da bei ihnen ein Rechtserfolgswille nicht in Frage kommt. Zu ihnen zählen einmal jene Handlungen, bei denen, wie bei der Spezifikation, ein bestimmter psychologischer Tatbestand überhaupt nicht erfordert wird, ferner alle Handlungen, in denen sich, wie bei der Domizilbegründung und der Geschäftsführung ohne Auftrag, zwar ein Wille, aber kein rechtsgeschäftlicher dokumentiert. Nicht minder fallen unter diese Kategorie die Gefühlsbetätigungen, wie die Verzeihung, ferner sind hier die Vorstellungsmittelungen, wie z. B. die Anzeige einer Zession (§ 409 B.G.B.) oder einer Vollmachtserteilung (§ 171 B.G.B.) oder die nicht rechtsgeschäftliche Anerkennung (§ 208 B.G.B.) hervorzuheben, und schliesslich dürfen auch die Willensmittelungen als Erklärungen eines nicht auf einen Rechtseffekt, sondern auf eine andere Tatsache gerichteten Willens, wie z. B. die Mahnung, nicht vergessen werden. Auf diese Rechtshandlungen im engeren Sinn finden die Grundsätze über die Rechtsgeschäfte gar nicht, oder doch nur in sehr beschränktem Masse Anwendung.

Überall in seinem Werk weiss der Autor durch scharfsinnige psychologische Analyse des seelischen Tatbestandes und durch feines Verständnis für die Bedürfnisse des Rechtslebens das Interesse des Lesers zu fesseln und ihn zu weiterem Nachdenken anzuregen. Leider werden sich wahrscheinlich nicht wenige durch den grossen Umfang des Werkes, der durch Streichung mancher Wiederholungen bis zu einem gewissen Grade hätte vermieden werden können, von einer eingehenden Lektüre abschrecken lassen und doch kann jedem Juristen, der sich für die Grundbegriffe des Privatrechts interessiert, das Studium des Werks nicht dringend genug empfohlen werden, da es einem jeden Leser, und nicht zum mindesten dem Praktiker, gerade durch die Fülle anschaulicher Rechtsfälle eine Menge dankenswerter Anregungen gewährt.

Berlin.

Dr. jur. Lorenz Brütt.

II. Staatsphilosophie, Allgemeine Staatslehre.

A. Mérignhac, Professeur de droit international public à l'université de Toulouse, Associé de l'Institut de droit international: Traité de droit international public. I. Band 1905, II. Band 1907. 581 und 801 S. Verlag Librairie générale de droit Paris. Preis je 10 fr.

Der Verfasser hat ein Handbuch des Völkerrechts, auf drei Bände berechnet, in Aussicht genommen. Zwei dieser Bände liegen vor und der dritte steht noch aus: „Das Recht des Krieges“.

Im ersten Teile, der mit dem ersten Band zusammenfällt, behandelt M. in zwei Büchern „les Prolegomènes“ und les „théories générales“. In den Prolegomena gibt er einen Überblick über den Begriff, die Geschichte und

die Quellen des Völkerrechts. M. verwendet den Ausdruck „droit public international“ als Übersetzung von *jus inter gentes* und in bewusstem Gegensatz zu dem herkömmlichen *droit des gens*; letzterer Ausdruck legt nach M. eine Verwechslung nahe mit dem *jus gentium* der Römer, auch beziehe er sich, wie er meint, mehr auf das *jus naturae*, das natürliche Völkerrecht, als auf das positive. Dieser Nomenelatur lege ich keine Bedeutung bei, sie ist mehr Geschmackssache.

Interessant ist die von M. getroffene Abgrenzung des Inhalts des Völkerrechts. Vollständig in den internationalistischen Ideen der romanischen Schule befangen, betrachtet er das internationale Privatrecht als einen Bestandteil, als eine „*partie intégrante*“, eine „*dépendance*“ des Völkerrechts; denn jede Konfliktsfrage sei eine „*question de souveraineté*“. Konsequent von diesem Standpunkt aus behandelt er dann auch die Theorie des internationalen Privatrechts im gleichen Kapitel und unter dem gleichen Gesichtspunkt wie die Frage der Zulässigkeit der völkerrechtlichen Intervention. Dabei wird eine Überraschung insofern bereitet, als ausgeführt wird, dass es zwischen den Völkern vor der französischen Revolution sozusagen kein internationales Leben gegeben habe. Dies ist eine stark unhistorische Erörterung, und vollends unbegreiflich ist es mir, wie der Autor sich dafür auf die Autorität von Lainé „*Introduction au droit international privé* I S. 44“ beruft. Lainé ist ja gerade derjenige Jurist, der mit seinen eindringenden Studien den Beweis dafür geleistet hat, dass die *collisio statutorum* schon vor Jahrhunderten diskutiert worden ist; und dies geschah natürlich deswegen, weil sie im praktischen Leben eine Rolle spielte.

Das zweite Buch „*Théories générales*“ gliedert sich in vier Kapitel. Das erste handelt von der „*Personnalité étatique et le principe de souveraineté*“. Da M. von der Ansicht ausgeht, dass die internen staatsrechtlichen Theorien auch auf das Völkerrecht zurückwirken, so behandelt er in einer für mein Empfinden etwas zu ausführlichen Weise die Begriffe der Staatspersönlichkeit, der Souveränität, des Bundesstaates usw. Er sieht in der Souveränität oder — wie er in Anlehnung an den von Hänel eingeführten Terminus sagt — in der „*compétence de la compétence*“ (Kompetenz-Kompetenz) das Kriterium des Staates und gelangt von diesem Standpunkt dazu, den Gliedstaaten eines Bundesstaates, z. B. des Deutschen Reiches, den Staatscharakter abzuspochen. Die gegenteilige Auffassung führt er mit Recht zum Teil auf die Macht der politischen Tradition zurück.

Im zweiten Kapitel „*Les conditions nécessaires pour l'accomplissement de la mission internationale de l'Etat*“ handelt M. von den sog. Grundrechten der Staaten. Bei dem Recht auf Souveränität und Unabhängigkeit wird neben der Untersuchung der Frage über die Zulässigkeit der Intervention, wie schon bemerkt, ein kurzer Überblick über das internationale Privatrecht gegeben.

Im dritten Kapitel (*Les causes primordiales et secondaires de nature à exercer une influence soit absolue soit relative sur les destinées de l'Etat*)

nimmt den grössten Raum die Besprechung der Geschichte und Bedeutung des sog. Nationalitätsprinzips ein. Im Anschluss hieran wird ein gut orientierender Überblick über die internationalen Beziehungen auf dem gesamten für die heutige Weltpolitik in Betracht kommende Erdkreise gegeben, interessant ist namentlich die eingehende Behandlung der sog. Monroëdoktrin, — einer Materie, die nun freilich ihre beste Darstellung findet in dem grossen Werke von John Basset Moore A. Digest of international law 8 Bde. 1906.

Das vierte Kapitel (La solution par la voie du droit des litiges internationaux) handelt von der friedlichen Lösung internationaler Streitigkeiten. M. unterscheidet hier mit Recht die „mediation“ (Vermittlung) von dem „arbitrage“ (dem eigentlichen Schiedsspruch). Er bespricht eingehend Inhalt, Tragweite und Prozedur des Schiedsgerichtsverfahrens und zählt in verdankenswerter Weise die bisher durch Schiedsspruch erledigten Streitigkeiten auf; seine Liste enthält 27 Fälle, es sind hierbei aber nur diejenigen mitgezählt, die sich seit der Alabamaaffäre im Jahre 1871, die ausführlich geschildert wird, ereigneten. M. bespricht auch eingehend die im Haag 1899 vereinbarte „Convention sur le règlement pacifique des conflits internationaux“ mit ihren bescheidenen Ansätzen zu einer ständig internationalen Jurisdiktion. Bei aller gebotenen Skepsis darf doch die Bedeutung dieser Vereinbarung nicht verkannt werden. Sie liegt in der offiziellen Anerkennung der Schiedsgerichtsidee und in dem energischen Hinweis der Staaten auf die Benutzung der Schiedsgerichte. Jede missverständliche, die Eigenliebe verletzende Auslegung der Berufung auf ein Schiedsgericht wird ausgeschlossen, und indem den Staaten die Institution und ihr Verfahren als ständig zur Verfügung gestellt wird, wird das grosse Hindernis, das im Moment des Streitausbruchs in der psychologischen Fassung der Litiganten der Bestellung eines Schiedsgerichts sich entgegenstellt, glücklich überwunden. Mögen den Schiedsgerichten auch nur Fragen von relativ geringer Bedeutung zugewiesen werden, ihre Entscheidungen vermindern doch die Reibungsflächen zwischen den Staaten und beugen dauernden Verstimmungen vor, die, mögen sie auch kleinen Ursachen entspringen, in ihrer Wiederholung und Kumulation schliesslich oft zu den grossen Konflikten führen.

Die Materie der friedlichen Erledigung der internationalen Streitigkeiten ist von M. mit besonderer Liebe und Ausführlichkeit behandelt worden, er besitzt hierfür auch eine hervorragende Kompetenz: er hat ein spezielles Werk über den Gegenstand publiziert, das den Titel „traité théorique et pratique de l'arbitrage international“ führt und im Jahre 1897 vom „Institut de France“ preisgekrönt wurde.

Der zweite Band des besprochenen Werkes behandelt das Friedensrecht (droit de la paix). Er gliedert sich in drei Bücher. Gegenstand des ersten Buches bilden die Subjekte des Völkerrechts. M. nimmt neben den Staaten noch eine ganze Reihe anderer „personnalités internationales“ an, so die Kolonien und speziell den heiligen Stuhl. Wenn er auch die Bureaux der internationalen Unionen hierher zählt, so ist ihm kaum beizupflichten, es handelt

sich weit mehr um Unternehmungen, um Institutionen als um Subjekte. Besonders ausführlich werden die sog. Protektorate behandelt und der gegenwärtige Stand derselben in allen Erdteilen skizziert. Endlich bespricht M. weiter die internationale Repräsentation der Staaten durch Staatsoberhäupter, diplomatische Agenten und Konsuln und damit im Zusammenhang speziell die Frage der Immunität.

Das zweite Buch des zweiten Bandes handelt von den Objekten des Völkerrechts oder vom völkerrechtlichen Sachenrecht. Es wird die Lehre vom Territorium besprochen, sein Begriff, seine Ausdehnung, die Arten seines Erwerbs und Verlusts. Bei der Herrschaft über den Luftraum werden speziell auch die Fragen ventilirt, die sich aus der neuesten Entwicklung der Luftschifffahrt und der Telegraphie ohne Draht ergeben, — mit der völkerrechtlichen Bedeutung der drahtlosen Telegraphie hat sich übrigens auch schon das Institut de droit international in seiner Session in Gent im Jahre 1906 beschäftigt: das von ihm adoptierte *règlement sur le régime international de la télégraphie sans fil* ist abgedruckt im *Annuaire de l'Institut de droit international XXI* (Paris 1907) S. 327.

Nach dem Territorium werden die Sachen behandelt, die man als völkerrechtliche *res extra commercium* bezeichnen kann, speziell das offene Meer, sowie die die Freiheit des offenen Meeres beschränkenden völkerrechtlichen Grundsätze (Verbot der Piraterie, des Sklavenhandels, Beschränkung der Seefischerei, Schutz der submarinen Kabel usw. erörtert werden). An die Seite der völkerrechtlichen *res extra commercium* werden diejenigen gestellt, die infolge ihrer internationalen Bedeutung einem vertraglich vereinbarten Spezialregime unterstellt sind, wie die Binnenmeere und Meerengen, maritime Kanäle und internationale Flüsse.

Im dritten Buch des zweiten Bandes spricht M. von den Beziehungen der Staaten im Frieden, wie sie speziell durch die Staatsverträge begründet werden. Wesen, Form, Wirkung, Auslegung und Vollziehung der Staatsverträge werden behandelt u. M. versucht eine eingehende Klassifikation derselben. Er will fünf Klassen unterscheiden: *Traités politiques, traités économiques, traités de droit international privé, traités de pacification* und *traités portant sur des questions d'ordre public international*. Zu letzterer Kategorie werden u. a. auch die Auslieferungsverträge gezählt. Der Überblick über die Staatsverträge gibt die Gewähr einer sich unaufhaltsam über immer weitere Lebensgebiete ausdehnenden unzerstörbaren Interessengemeinschaft der Kulturstaaten.

Eine detaillierte Inhaltsangabe des umfangreichen Werkes ist an dieser Stelle natürlich nicht möglich. Es muss genügen, das System des Verfassers im Umriss anzudeuten und einige besonders interessante Einzelpunkte kurz zu berühren. M. verarbeitet ein ausserordentlich weitschichtiges Material, und er wird kaum auf irgend eine Frage des Völkerrechts oder der Diplomatie bis auf die neueste Zeit herunter die Antwort schuldig bleiben. Lobend ist hierbei auch die eingehende Berücksichtigung der ausländischen, speziell der deutschen Literatur zu erwähnen. Allerdings wird das Vertrauen in die Zuverlässigkeit

der Zitate etwas erschüttert, wenn M. (I S. 27) unter den Gegnern der Kodifikationsidee in Deutschland neben Savigny auch dessen Antipoden Thibaut aufzählt! Hoffentlich verschwindet dieses Versehen in einer zweiten Auflage, ebenso wie die zahlreichen typographischen Misshandlungen deutscher Namen und Büchertitel.

Und noch einen weiteren Wunsch möchte ich für eine zweite Auflage äussern, nämlich den nach völligem Ausschluss rein politischer Erörterungen. Hierher gehören z. B. die Auseinandersetzungen über die „Question d'Alsace-Lorraine“, die als die hauptsächlichste Ursache für einen eventuellen europäischen Krieg bezeichnet und deren Lösung diskutiert wird, als ob es keinen Frankfurter Frieden gäbe (Bd. I S. 76), oder die Ausblicke auf die politische Entwicklung des ottomanischen Reiches (Bd. I S. 210) usw. In der Materie des internen Staatsrechts ist man dazu gelangt, sich auf den rein juristischen Boden zu stellen, und politische Erörterungen gelten jetzt als wissenschaftliche Unart. Auch das Völkerrecht kann erst dann einen wahren Fortschritt machen, wenn es von allen politischen Betrachtungen radikal gesäubert wird. Die Läuterung der Begriffe und die Anwendung einer Art zivilistischer Methode auf das Völkerrecht ist es, was dieser Disziplin not tut.

Zürich.

Professor Meili.

Th. Niemeyer Prof. in Kiel: **Internationales Recht und nationales Interesse.** Kiel 1907. 18 S. Lipsius & Tischer. 60 Pf.

Die vorliegende Rektoratsrede (gehalten am 5. März 1907) ist flott und lebendig geschrieben. Sie stellt den Satz auf, dass die Grundlage der heutigen Politik Interessensolidarität und Interessenkompromiss der Staaten sei. Das neue Völkerrecht, das sich auf dieser Grundlage aufbaut, datirt nach den Ausführungen des Verfassers von der Begründung des Weltpostvereins an (1874) und es wird hinzugefügt, dass diese Konvention völkerrechtlich noch viel zu wenig gewürdigt sei. Vielleicht darf ich mir gestatten, darauf hinzuweisen, dass ich immerhin einige Betrachtungen daran anknüpfte in meiner Schrift: Die internationalen Unionen über das Recht der Weltverkehrsanstalten und des geistigen Eigentums (Leipzig 1889).

Zürich.

Prof. Meili.

Ramus, Pierre, William Godwin, der Theoretiker des kommunistischen Anarchismus. Mit Geleitwort von W. Borgius. 85 S. Leipzig 1907. F. Dietrich. 1,50 Mk.

Die Schrift bringt nichts Neues. Auf eine biographische Skizze folgen Exzerpte. Kennzeichnend für den Standpunkt des Verfassers sind Sätze, wie der folgende (S. 3): „Wir sind noch nicht gross genug, um die Gedanken, die wir denken, in gewaltigem Sozialzertrümmern und Schaffen zu verwirklichen, dadurch dem Waffengeklirr im Osten (scil. „der russischen Revolution“) zu Hilfe zu eilen“.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Schmidt, Bruno, Über die völkerrechtliche clausula rebus sic stantibus sowie einige verwandte Völkerrechtsnormen. Zugleich ein Beitrag zu grundsätzlichen Problemen der Rechtslehre. Aus dem Nachlasse. 226 S. Leipzig 1907. Verlag von Duncker & Humbold. 5.60 Mk.

Gestützt auf ein ungemein reiches Quellenmaterial führt der Verfasser in lichtvoller, klarer und fesselnder Weise zunächst die Stellung und Begrenzung seiner Spezialfrage innerhalb des *jus gentium* vor Augen, das, wie er mit Recht hervorhebt, „wegen seiner essentiell durchsichtigen Struktur und Bauart für zahlreiche Fragen der allgemeinen Rechtslehre ein äusserst dankbares Studienobjekt abgibt.“ Schmidt zeigt weiter den rein naturrechtlichen Charakter der üblichen Lehre von der *clausula*, um sodann ihre praktische Gefährlichkeit, soweit sie nur spezifisch-juristisch verstanden wird, überzeugend nachzuweisen. An die Spitze der beiden interessantesten Abschnitte seiner Arbeit, in denen er den „berechtigten Kern der ganzen Lehre“ und „das umfassende Geltungsgebiet des (richtiggestellten) Grundprinzips der Klausel“ erörtert, stellt Schmidt das Ergebnis seiner bisherigen Untersuchung, das ich für durchaus zutreffend erachte: „Die *clausula rebus sic stantibus* bildet weder zur Zeit eine positiv gültige Norm des durch die Staaten für ihren wechselseitigen Verkehr geschaffenen Völkerrechts, noch hat sie wegen ihrer eminenten Gefährlichkeit in Zukunft Aussicht, von jener zu einer solchen erhoben zu werden.“ An instruktiven Beispielen zeigt Schmidt, wie die Verletzung des Prinzips der exklusiven Territorialfreiheit oft durch die Staatsraison geboten gewesen ist.

Auch die weiteren Abschnitte des Werkes: „Die Unzulänglichkeit des Moments der ‚veränderten Umstände‘ und „Bedingter Wert des Moments der ‚staatlichen Gefährdung‘“ bilden dankenswerte Bereicherung der völkerrechtlichen Wissenschaft. Der vom Landrichter Meyer geschickt zusammengestellte Schlussabschnitt „Völkerrechtliche *clausula* und allgemeine Rechtslehre“ schliesst sich organisch den übrigen Teilen des Buches an. Die Schlussbemerkungen über englische und deutsche Rechtsfindung und Rechtsprechung können, wie auch der Herausgeber in einer Note bemerkt, zu Missdeutungen Anlass geben jedenfalls hat Schmidt die englische Justiz nicht, wie so manche andere, z. B. Adickes-Frankfurt a. Main, der deutschen als Muster vorhalten wollen.

Das Autoren-Register würde die Brauchbarkeit des Buches erhöhen, wenn es sorgfältiger zusammengestellt worden wäre; es ist aber nicht gerade als vollständig zu bezeichnen. So vermisste ich z. B. die Namen: Grünhagen, S. 70, Mommsen, S. 79, Livius, S. 79, Blumer-Morels, S. 78, v. Treitschke, S. 155, Sieveking, S. 159, Aristoteles, S. 178, Ihne, S. 150, Appian, S. 180, Zinck, S. 188, Schlitter, S. 188, Ghillany, S. 193.

Die empirisch-soziale, sozial-dynamische Rechtslehre hat im Schmidt einen äusserst beredten und gelehrten Verteidiger verloren.

Breslau.

Friedrich-Carl Esbach.

Wilson, Der Staat. Die konstitutionellen Einrichtungen in Vergangenheit und Gegenwart, ins Russische übersetzt von Jaschtschenko, mit Einleitung von Prof. M. M. Kowalewsci, Moskau 1906 (569 S).

In seiner Einleitung zu diesem grossen Werke des amerikanischen Schriftstellers hebt Prof. Kowalewsci die Hauptzüge des modernen Rechtsstaats hervor: Anteil der Bevölkerung am politischen Leben und an der Staatsgewalt, persönliche Freiheit und Garantien der öffentlichen Rechte der Staatsbürger (durch die Volksvertretung auf der einen Seite, durch local selfgovernment auf der andern).

Der Hauptinhalt von Wilson's Werk ist die Darstellung der wichtigsten Staatsbildungen seit der ältesten Zeit bis zur Gegenwart, und die Erklärung der Grundzüge der Konstitutionen und der Verwaltung der Neuzeit. Die Funktionen der Staatsgewalt im modernen Staate sind geteilt; die staatlichen Aufgaben wachsen in hohem Masse;

Die dogmatische Auslegung der Verfassungen bringt Wilson grundsätzlich aus der bekannten Sammlung von Marquardsen. (Handbuch des öffentlichen Rechtes). Mit gründlicher Kenntnis fasst Wilson die Eigentümlichkeiten der amerikanischen Konstitution zusammen; hingegen ist der englische Parlamentarismus nicht mitvoller Tiefe in Betracht gezogen.

Warschau.

Prof. B. Alexandrenko.

III. Sozialphilosophie.

Toennies, Ferd., Das Wesen der Soziologie. (Neue Zeit- und Streitfragen, herausgegeben von der Gehe-Stiftung zu Dresden, 4. Jahrgang, 3. Heft.) Dresden 1907. Zahn und Jaensch. 28 S.

Die gegenwärtige Lage der Soziologie ist verworren genug, um es zu rechtfertigen, dass auch in kurzer Zusammenfassung der Versuch gemacht wird, über ihre grundlegenden Probleme Klarheit zu schaffen. Unter diesem Gesichtspunkt, und nur unter diesem, muss diese Arbeit von Tönnies gewertet werden, die den Inhalt eines Vortrags in der Gehe-Stiftung wiedergibt. Es scheidet also der wesentlichste Einwand aus, der nämlich, dass in einem kurzen Vortrag unmöglich diejenige Klärung der methodischen Vorfragen erfolgen kann, ohne die Soziologie als Wissenschaft nicht denkbar ist. Diese Gefahr ist übrigens bei Tönnies geringer, als sie sonst wohl sein mag, weil Tönnies ganzer Standpunkt auf einer besonders scharf herausgearbeiteten und prinzipiell durchgebildeten methodischen Grundlage ruht. Er trennt scharf und klar die drei Arten wissenschaftlicher Betrachtung und Erkenntnis der Tatsachen des menschlichen Zusammenlebens: die biologische, die psychologische und die soziologische. Die Soziologie befasst sich mit der Erforschung und Erkenntnis dreier Problemgruppen: dem sozialen Verhältnis, dem sozialen Willen, dem sozialen Gebilde.

Alle drei gehören dem Gesamtgebiet menschlicher Gemeinschaft an, die Tönnies bekanntlich und zuerst (1887) der „Gesellschaft“ gegenüber gestellt hat. Die einzelnen Probleme der drei Gruppen werden kurz angedeutet, nicht ohne gelegentlich recht entschiedene und wohlthuende Stellungnahme zu konkreten Fragen, z. B. der „freien Ehe“. Auch bietet sich mannigfache Veranlassung zur Erörterung von Grenzfragen, so des Verhältnisses der Soziologie zum Recht im allgemeinen, besonders zur Theorie des Staats, zu Religion, Politik, Philosophie der Geschichte. Ich kann mich in der Abgrenzung nicht überall dem Verfasser anschliessen. So halte ich es für verfehlt, den Unterschied zwischen rechtlichem und sozialem Verhältnis in den Ursachen der rechtlichen Verhältnisse zu suchen, als welche dem Verfasser ausschliesslich Vertrag und Status erscheinen. Auch die Identifizierung von Soziologie und Philosophie der Geschichte, die der Verfasser vornimmt, erscheint mir weder zureichend begründet, noch begründbar. Andererseits enthalten die Andeutungen über das Verhältnis zwischen Soziologie und Politik, Soziologie und Religion, die kurze Berührung des Problems des Sozialismus Hinweise auf tiefgegründete Zusammenhänge, deren einheitliche Verbindung im Rahmen einer wissenschaftlichen Gesamtanschauung auch für denjenigen erkenntlich wird, der des Verfassers Standpunkt nicht aus andern Arbeiten kennt. Die Schrift bietet im ganzen eine wertvolle Klärung über Begriff, Aufgabe und Ziel soziologischer Forschung. Wie sie dem Neuling ein wichtiger Wegweiser auf den richtigen Weg ist, so bietet sie dem Fortgeschrittenen eine Fülle geistvoller und tiefdringender Anregungen.

Berlin. Dr. Netter.

IV. Gesetzgebungsfragen.

1. Zivilrecht und -Prozess:

Fuchs, Ernst, Schrelbjustiz und Richterkönigtum. Ein Mahnruf zur Schul- und Justizreform. 115 S. Leipzig 1907. Teutonia-Verlag. 2 M.

Ein Aufruf zu einem Kulturkampf gegen das humanistische Gymnasium und gegen die Vorbildung des Juristen auf Universität und Gericht. Der heutige deutsche Richter beherrsche nicht das Leben. Tatfragen seien ihm fremd, dialektische Fragen seien sein Element — gerade im Gegensatz zum französischen und englischen Richter. Auch das Bürgerliche Gesetzbuch sei Juristenrecht in schlechtem Sinne und unser Zivilprozessverfahren eine Unnatur.

Also vor allem: Reform des humanistischen Gymnasiums, des Universitätsstudiums und des Vorbereitungsdienstes, und zwar durch die Landesgesetzgebung.

Sodann: Reform des materiellen Rechts und der Prozessordnung, sowie der Gerichtsverfassung durch die Reichsgesetzgebung.

Was die Gerichtsorganisation anbetrifft, so will der Herr Verfasser in erster Instanz sowohl in Zivil- als in Strafsachen Schöffengerichte haben, mit einem aus der Anwaltschaft in erster Linie zu wählenden Vorsitzenden, dem

„Richterkönig“. Dieser Richter soll mit dem Register-, Nachlass-, Vormundschafts-, Grundbuchwesen usw. nichts zu tun haben. Dafür sollen besondere Behörden (wie die schweizerischen Betreibungsämter) geschaffen werden.

In Zivilsachen umgibt er sich mit sachkundigen Beisitzern, in Strafsachen mit 2, 4, 12 Schöffen, je nach der Schwere des Falles. In diesem fortgebildeten bodenständigen deutschen Schöffengericht sieht Verf. das national-deutsche Gericht der Zukunft.

An Stelle der Berufung ist sowohl in Zivil- als in Strafsachen das Rechtsmittel der Wiederholung vor einem andern Schöffengericht gedacht. Gegen jedes Schöffengerichtsurteil soll es zur Nachprüfung der Rechtsfrage die Revision beim Oberlandesgericht geben, das in Kammer von 3 Richtern zu urteilen hätte.

Das Reichsgericht wäre in Kammern von 3 und 5 Richtern zur Entscheidung gegen 1 Urteile der Oberlandesgerichte in bestimmten wenigen Fällen berufen.

Die Landgerichte kommen ganz in Wegfall.

Ich glaube, dass bei der in Aussicht genommenen Justizreform an diesem Buche nicht vorbeigegangen werden darf. Während die bisher erschienene Literatur sich im wesentlichen an Adickes anschliesst, fasst Fuchs die Sache völlig selbständig an. Seine temperamentvolle Klage über unsere juristische Vorbildung scheint mir — mit vielen andern, dess bin ich sicher! — recht beherzigenswert. Und sein Zivilschöffengericht verdient m. E. durchaus nicht a limine abgewiesen, vielmehr in ernste Erwägung gezogen zu werden. Über viele Einzelheiten lässt sich natürlich streiten.

Garden.

Curt Beelitz.

2. Handelsrecht:

Buff, Slegfried, Der gegenwärtige Stand und die Zukunft des Scheckverkehrs in Deutschland. München 1907. Ernst Reinhard. 106 S. 2.50 M.

Der Verfasser betrachtet im ersten Abschnitte seines Buches die wirtschaftliche Seite des Scheckverkehrs, wobei er sich bemüht, uns einen Einblick in den Umfang des dermaligen Scheckumsatzes zu gewähren. Um eine Entfaltung ähnlich der englischen und amerikanischen herbeizuführen, gibt es noch viel zu tun. Denn auf deutschem Boden fehlt grade bei dem Schecknehmer noch das nötige Verständnis. Entgegen der bisher vertretenen Ansicht betont Buff die nicht unbedeutende Ausdehnung des Scheckverkehrs des Staates und der Kommunen unter Hinweis auf eine erst der jüngsten Zeit angehörige Entwicklung.

Im zweiten und letzten Abschnitt bespricht Buff die wichtigsten Mittel zur Hebung des deutschen Scheckverkehrs. Er empfiehlt eine Verbesserung der Schecktechnik und die Erlassung eines Scheckgesetzes, über dessen notwendigen Inhalt er sich eingehend und mit Verständnis verbreitet.

Der Verfasser hat seine Aufgabe erkennbar mit Fleiss und Umsicht gelöst. Seine Schrift wird eben jetzt, wo die Gesetzgebung einzugreifen beabsichtigt, in weitesten Kreisen Anklang finden.

München.

Rechtsanwalt Dr. S. Jacoby.

3. Staats- und Verwaltungsrecht:

Werner, Adolf, Die Verfassungsfrage in Mecklenburg. Zeitgemässe historisch-politische Betrachtung. 24 S. 1907. Berlin und Leipzig. Dr. Walther Rothschild. 1 Mk.

In dieser interessanten Schrift, die Adolf Werner seinem Werk: „Die politischen Bewegungen in Mecklenburg und der ausserordentliche Landtag im Frühjahr 1848“ hat folgen lassen, behandelt er die durch die feierliche Erklärung des Grossherzogs Friedrich Franz IV. von Mecklenburg-Schwerin vom 4. März dieses Jahres in Fluss gekommene Reform der mecklenburgischen Verfassung. Werner erörtert zunächst den formellen Teil, sodann den sachlichen Teil der Verfassungsreform und geht folgerichtig von der am 23. März 1848 inmitten der Stürme der Revolution erlassenen Proklamation des Grossherzogs Friedrich Franz II. aus, deren Wortlaut er mitteilt, um den Unterschied zwischen einst und jetzt, zwischen dem gescheiterten Reformversuch vor einem halben Jahrhundert und der heute durch die Initiative Friedrich Franz IV. angebahnten Reform klarzulegen. Mit Recht weist der Verfasser darauf hin, dass Mecklenburg vor allem ein Agrarstaat sei, in dem die Landleute stets die wichtigste Rolle zu spielen haben würden. Diesem agrarischen Charakter des Landes müsse bei dem Reformwerk vor allem Rechnung getragen werden: eine starke Vertretung des Grundbesitzes sei ein unbedingtes Erfordernis für eine gute Verfassung in Mecklenburg. Zur Erreichung dieses Zweckes schlägt Werner die Einsetzung einer, nach einem von den Ständen genauer bestimmten Wahlverfahren gewählten Verfassungs-Kommission vor, die sich mit der Regierung über die notwendigen Reformen zu einigen und sie zur formellen Bestätigung den alten Ständen vorzulegen habe: nach der so zustande gekommenen Verfassung soll dann der neue Landtag gewählt werden.

Auch den materiellen Teil der Verfassungsreform behandelt Werner ebenso sachlich und klar: vor allem spricht er sich mit Recht gegen die Einführung des im Reiche geltenden Wahlrechts in Mecklenburg aus, denn bei der Errichtung der konstitutionellen Staatsform in den beiden Grossherzogtümern sei Mässigung mit Rücksicht auf die sozialdemokratische Bewegung geboten.

Der Stil des Verfassers ist knapp, klar und fesselnd. Der Ausdruck „Vaterländer“ fiel mir als gesucht auf. Gegen die Verweisung auf das im Eingang näher bezeichnete grössere Werk Werners lässt sich nichts einwenden; der allzu häufige Hinweis kann aber leicht reklamehaft wirken.

Im übrigen kann die flüssig geschriebene, auf gründlicher Kenntnis der einschlägigen Verhältnisse beruhende Arbeit, die ein warmer, vaterländischer Hauch durchweht, jedem, der sich über die mecklenburgische Verfassungsfrage unterrichten will, unbedingt zur Anschaffung empfohlen werden.

Breslau.

Friedrich-Carl Esbach.

Wissenschaft und Bildung. 4 Bd. Stier-Somlo, Fritz, Politik, 166 und VI S. Leipzig 1907. Quelle & Meyer. 1 Mk.

Das Büchlein ist populärwissenschaftlich im besten Sinn. Ehe und moderne Frauenfrage sind eingehend und gut behandelt. Die Literatur ist im allgemeinen reichlich angegeben.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Witting, Richard, Das Ostmarken-Problem, 78 S. Berlin 1907. Puttkammer & Mühlbrecht. 1,20 Mk.

Die Schrift gibt im wesentlichen einen Vortrag des Verfassers wieder. Nach Witting ist Träger der polnischen Bewegung nicht der Klerus, sondern die polnische Demokratie. Das Ansiedelungswerk in der Ostmark ist fortzusetzen, zur Schaffung intensiver Bodenkultur durch selbständige Bauern; denn der Bodenbesitz ist der entscheidende Machträger. Da die polnischen, an Deutsche verkaufenden Grundbesitzer von ihren Landsleuten boykottiert werden, erscheint die schon von anderer Seite empfohlene gesetzliche Regelung (Vorkaufsrecht der Ansiedelungskommission; staatliches Einspruchsrecht) zumindest insoweit geboten, als andernfalls deutscher Besitz in polnische Hände übergehen würde. Zur Hebung des Interesses der deutschen Einwohner an der Verwaltung der Ostmarken regt Witting die Berufung hervorragender Männer aus dem praktischen Leben auf wichtige staatliche Stellungen an. (S. 43f.)

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

4. Wirtschaft:

Ad. Damaschke, Die Bodenreform. Grundsätzliches und Geschichtliches zur Erkenntnis und Überwindung der sozialen Not. 4. Aufl. 352 S. 1907. Buchverlag der „Hilfe“, Berlin-Schöneberg. 2,50 M.

Bei dem Hin und Wider der bodenreformatorischen Bestrebungen ist das vorliegende Buch wie kaum ein anderes zur Einführung in die Probleme der Bodenreform geeignet. Gibt es doch in gefälliger Form und übersichtlicher Anordnung, wie sein Titel verspricht: „Grundsätzliches und Geschichtliches“ und daneben auch (in der Vorrede) eine Erwähnung der bemerkenswertesten Gegenschriften, die seit dem Erscheinen der 1. Auflage im Jahre 1902 erschienen sind. Dass sich Verf. auf ihre Entkräftung in dieser 4. Aufl. nicht einlässt, gereicht dem Buche, dessen Flüssigkeit im Gegenteil dadurch gewahrt wird, nicht zum Schaden. Im übrigen zeigt diese Auflage in ihrem interessanteren Teile, dem theoretischen, keine wesentlichen Änderungen. Es kann ihr ein ebenso schneller Absatz, wie ihn die ersten Auflagen erlebt haben, vorausgesagt werden, da ja bekanntlich der Bund der Bodenreformer in stetem Wachstum begriffen und sein Wirken nicht ohne Einfluss auf den Gang der deutschen Bodenpolitik geblieben ist.

Garden.

Curt Beelitz.

P. A. Stolypins, Minister des Innern und Präsident des Ministerconseils, Rede in der Reichsduma am 10. Mai 07, betreffend die Agrarfrage in Russland. 15 S. Leipzig 1907. Teutonia-Verlag. 50 Pf.

Kein vollständiges Agrarprogramm, nur die Richtlinien dafür. Der Minister bekämpft sowohl die radikalen Vorschläge der „Linken“ (Zwangsent eignung ohne Entschädigung!) als die gemässigten der Partei der Volksfreiheit“ (Zwangsent eignung mit Entschädigung!), welche beide schliesslich zur Auflösung des Staates führten. — Dem fähigen und arbeitsamen Bauern: Kredit und Geld. Dem landarmen Bauern: das notwendige Land aus den Apanage- und Kronländereien sowie aus dem dazu angebotenen Privatbesitz und zwar unter teilweiser Zinsübernahme durch den Staat. Zwangsent eignung nur ausnahmsweise — zum Zwecke des Gemeinwohls. Das ungefähr der Inhalt.

Das Erscheinen dieser Rede in Broschürenform wird von Vielen begrüsst werden.

Garden.

Curt Beelitz.

Zur Agrarbewegung in Russland. I. Die Agrarkrisis und die politische Lage in Russland von J. J. Petrunkevitch, Führer der konstitutionell-demokratischen Partei. II. Die Agrarfrage und ihre ökonomische Lösung von A. A. Manuilow, Professor der polit. Ökonomie, Prorektor der Universität Moskau. III. Anhang: Die Reformprogramme. Nach dem Russischen bearbeitet und eingeleitet von Dr. Bernhard Braude. 96 S. Leipzig, 1907. Teutonia-Verlag. 1.50 M.

Nach Petrunkevitch soll jeder Bodenbesitz abgeschafft werden, der nicht mit persönlicher Arbeit verbunden ist. Zunächst müsse der Bauernanteil vergrössert und die Intensivikation der Landwirtschaft vorbereitet werden. Enteignung und Verteilung seien nicht durch die Bureaukratie, sondern durch die Volksvertretung zu bewirken.

Ähnlich sieht Manuilow die Ziele der Agrarpolitik in Verbreitung von Kenntnissen, in Vergrösserung der Besitzfläche und in Ordnung der Pachtverhältnisse. Die Lage der Bauern habe sich durch ihre Befreiung verschlechtert zu Gunsten der gutsitzenden Klasse, die deshalb für den Schaden aufkommen müsse. Auf Kauf oder Pacht seien die Bauern nicht zu verweisen, da die Preise zu hoch und die Rechtsverhältnisse zu unsicher seien. Auch von einer Beschäftigung in der Industrie sei nichts zu erhoffen. Die Industrien ständen still, weil ihr natürlicher Abnehmer, der Bauer, ruiniert sei.

Braude lässt die ganze Schar der Parteien in Parade aufmarschieren. Abgesehen vom Adel, der an der Unantastbarkeit des Privateigentums festhält, sonst aber Reformen nicht abgeneigt ist, stehen sämtliche Parteien auf dem Standpunkt der Enteignung und Neuverteilung des Grund und Bodens, selbstverständlich unter den verschiedensten Abweichungen voneinander.

Alles in Allem: Ein Bild russischer Agrarzustände vom Standpunkte der Kadettenpartei aus angesehen; und als solches ganz interessant.

Garden.

Curt Beelitz.

I. Rechtsphilosophie.

Was sind geistige Realitäten?

Von

E. I. Bekker.

Aus einem Buch, dessen Fertigstellung sich über Erwarten verzögert.

Das Recht dient zur Herstellung der Ordnung auf einem bestimmten Gebiete. Um uns über dieses, und damit zugleich über das Wesen des Rechts, seine Entstehung und Wirksamkeit zu orientieren, müssen wir nochmals ins Weltall blicken. Zwang zur Bewegung und Zwang zur Ordnung haben wir als treibende Urkräfte angenommen; was treiben sie? auf welche Objekte wirken diese Kräfte? Gewöhnt sind wir in dem All Körper und Geist, eine Körper- und Geisteswelt zu unterscheiden. Mit den schwierigen Fragen nach der Beschaffenheit und dem Zusammenhange dieser Urelemente hat die Jurisprudenz meist nur lose Fühlung genommen, und so würde beispielsweise aus dem was von der römischen Rechtswissenschaft auf uns gekommen ist direkt, also ohne Verfolgung der oft recht versteckt liegenden Einwirkungsspuren griechischer Philosophie, hierüber nur wenig zu ersehen sein. Aber nachdem die Gesetzgebung Dinge, die zweifellos der Körperwelt nicht angehören, zu Objekten von Rechten gemacht hat, welche mit den Rechten an körperlichen Objekten Hand in Hand gehen, und nachdem in unserm bürgerlichen Gesetzbuche eine erstaunliche Konfusion des Körperlichen und

Unkörperlichen mit höchst unerquicklichen Folgen zutage getreten ist, sind wir veranlasst den Gegenstand auch in unseren Gesichtskreis zu ziehen.

Selbstverständlich muss jede feinere Ausarbeitung den Fachleuten überlassen bleiben; wir beschränken uns auf die laienhafte, und darum auch laienverständliche Betrachtung der Oberfläche. Körper heissen wir ein Ding, das ein Stück Raumes erfüllt, ausschliesslich erfüllt, so dass in demselben Raumstück kein anderes Ding der gleichen Art Platz finden kann. Aus Erfahrung wissen wir, dass solch ein Ding im Raum beweglich ist, und wir vermuten, dass seine Bewegung die notwendige Folge anderer gleichartiger Dinge ist, und dass sie selber ebenso weiter bewegend wirken wird. Aber nicht alle Dinge sind von dieser Beschaffenheit, ohne dass wir ihnen darum die reale Existenz absprechen dürften, z. B. einem Goetheschen Gedichte, einer Sinfonie von Beethoven, Wagnerschen Oper, Erfindung Edisons, einer wissenschaftlichen Hypothese oder Lösung eines Problems.

Die Menge der geistigen individuell bestehenden Dinge ist vielleicht nicht kleiner als die der körperlichen, beide scheinen uns unzählbar. Desgleichen werden Arten und Unterarten hier wie dort sich wohl unterscheiden, aber kaum zählen lassen. Charakteristisch für alle Nichtkörper die uns hier interessieren, die „Geistesprodukte“, ist ihr Zusammenhang mit der Körperwelt, und zwar der animalischen. Woran wir denken, ist einem menschlichen Hirn entsprungen. In uns entsteht ein Gedanke oder ein Bild, gelegentlich auch im Traume, dessen Dasein wir empfinden, wahrnehmen, und also nicht bestreiten können, das aber zugleich jeder körperlichen Messung widerstrebt, im Raume absolut nicht zu lozieren ist. Wir nehmen an, dass es aus unserm Körper (Hirn) hervorgegangen und von uns körperlich (wodurch?) empfunden wird, also ein Etwas ist, das ohne körperlich zu sein zwischen zwei mutmasslich körperlichen Vorgängen schwebt, und das selber verkörpert werden kann. Diesen Verkörperungen in ihrer Wirksamkeit haben wir nachzugehen.

Der Anstoss, der die ganze Entwicklung in Gang bringt, kann von aussen kommen, irgend welches sinnlich wahrnehmbares Ereignis, kann aber auch dem eigenen Innern, vielleicht dem Gedächtnis entnommen sein; möglich, dass er dem Denkenden oder Träumenden selbst unbekannt bleibt. An die Entstehung des unkörperlichen Dinges muss die Wahrnehmung sich unmittelbar anreihen, und diese Wahrnehmung dürfte als sinnliche, mithin der Körperwelt angehörende zu gelten haben, so wenig wir übrigens die Sinne, durch welche sie sich vollzieht anzugeben, und ihre Körperlichkeit zu ermessen vermögen. Ohne die Wahrnehmung des eigenen Erzeugers bleibt das Geisteskind ein ebenso hilf- wie nutzloses Ding; demgemäss wird man den Beginn des Lebens eines wirksamen Geistesproduktes in den Augenblick dieser Wahrnehmung zu legen haben. Beiläufig, dass dieses rein innerliche nur von der Wahrnehmung begleitete Leben bald kürzer bald länger andauern kann: der Gedanke, der wie ein Blitz aufgeschossen, wird alsogleich in das Gedächtnis vielleicht zu späterem Gebrauch verpackt; ich kann mich aber auch mit der aufgeworfenen Frage länger, oft recht lange, rein innerlich und für jeden Andern unmerkbar beschäftigen; ununterbrochen schwebt dem Künstler das Bild des Werkes das er plant vor, und sein innerliches Sinnen bringt dies Bild im grossen wie im kleinen der Vollendung immer näher. Soll unser Geistesprodukt in der Welt auf Andere wirken, so erfordert dies zunächst eine weitere Körperbewegung des Produzenten, die dann regelmässig noch eines andern Mediums, mindestens der Schallwellen, zur Erreichung ihres Zieles bedarf. Aus der grossen Fülle der hieraus je nach Absicht und Umständen hervorgehenden Folgeerscheinungen interessiert uns jetzt nur die eine Gruppe der Verkörperungen. Selbstverständlich, dass wir zu unterscheiden haben zwischen dem Verkörperten (*incorporatum*, Geistesprodukt) dem Akt der Verkörperung (*incorporatio*) und dem körperlichen Etwas, in welchem hiernach das geistige Element steckt.

Wesentlich für die vollendete Verkörperung, dass aus dem körperlichen Dinge infolge sinnlicher Wahrnehmung die darin steckende geistige Realität zu erkennen ist. Das Inkorporandum kann bald in weniger, bald in mehr feste Form gepresst, der Körper, in den es versetzt worden, bald Mensch bald Sache sein.

Dasselbe Geistesprodukt kann aus einer Verkörperung in eine andere übergehen, hierbei grösseren oder kleineren Veränderungen unterliegen. Solange noch eine Verkörperung existiert, dürfen wir dem Verkörperten Leben zuschreiben.

Alte Rhapsoden haben ihre Geisteskinder zuerst im Gesang verkörpert; dieser schlug sich im Gedächtnis der Hörer nieder und schuf unter ihnen neue Sänger, denen wieder neue Hörer folgten. So lebt das Gedicht fort bis der letzte Hörer, von dem keine weitere Mitteilung ausgegangen, verstorben ist; nur ausnahmsweise hat ein Stück die schriftliche Fixierung erlebt. Anders bei den Dramatikern. Aufzeichnung und Aufführungen, zu denen viele Andere mitwirken müssen, bilden die Regel; die Hörer haben meist wenig zur Erhaltung beigetragen, aber eine schriftliche Aufzeichnung führt zur andern, schliesslich zur Drucklegung. Von den etwaigen zu Gesetzen verstempelten Geistesprodukten der römischen Vorzwölftafelzeit hat keines sich verkörpert bis in unsere Gegenwart erhalten können; vom Zwölftafelrecht sind einzelne Brocken in diesem Sinne lebendig bis zu uns gelangt. Von der juristischen Literatur ist weitaus das meiste verschwunden, in der justinianischen Sammlung aber, dem Gajus usw., immerhin noch ein ansehnliches Stück uns erhalten geblieben.

Somit schreiben wir Dingen, denen die räumliche Existenz abgeht, eine zeitliche Existenz zu; und legen diese zwischen zwei Vorgänge, die sich im Raum abspielen, von der ersten Wahrnehmung bis zum Untergang der letzten Verkörperung, oder genauer gesagt desjenigen Körpers, in den die Inkorporation die geistige Realität übertragen ist, gleichviel ob dies ein menschliches Hirn oder eine Sache, welche die von der Verkörperung erforderte Gestalt angenommen hat.

Während dieser ihrer Lebenszeit kann die geistige Realität allerlei Veränderungen unterliegen. Ausgehen können diese von dem Urheber selber: weitere Ausbildung der Gedanken, Überarbeitungen, neue Ausgaben. Noch häufiger werden sich die Änderungen bei der Überlieferung einstellen: wir Juristen erinnern uns an die Umwandlung, welche alte Gesetze durch die Auslegung von der Jurekonsulten erfahren haben, an die Interpolationen im Corpus iuris, Umgestaltungen von römischen zu Stücken des deutschen Gemeinen, des französischen, unseres heutigen bürgerlichen und auch des japanischen Rechts, freilich oft mit starker Änderung der dienenden Körper.

Hieran knüpft sich die Wahrnehmung, dass unsern geistigen Realitäten auch über die angenommene Lebenszeit eine gewisse Wirksamkeit zukommen kann. Als fortlebend durften wir nur kleine Bruchstücke der zwölf Tafeln bezeichnen; aber von dem für uns verlorenen ist doch zweifellos vieles sachlich, unter Aufgabe der alten Form in das aus Digesten und Institutionen uns bekannte Recht übergegangen. Manches Dichterwort ist verklungen, das vor seinem Verlöschen die Anregung zu neuen Dichtungen gegeben hat. Und wie in der Kunst, ebenso in der Wissenschaft und Technik: dass wir manche Aufgabe besser zu lösen geschickt sind, das verdanken wir der Vorarbeit älterer Geschlechter, von denen wir herzlich wenig wissen. Noch ist auf die Wirksamkeit der geistigen Realitäten näher einzugehen. Man möchte meinen, Körperbewegung könne nur wieder auf Körper, Geist nur auf Geist wirken. Aber wie wir bereits gesehen, ist dieser Satz nicht ausnahmslos aufrecht zu erhalten: der Gedanke schiesst aus dem Körper heraus, und jede gewollte Körperbewegung ist das Resultat eines geistigen Vorganges. Doch abgesehen von den Ausnahmen, von denen unser wirkliches Wissen ein minimales ist, steckt in dem Satz ein gutes Stück Wahrheit, namentlich für die Wirksamkeit des Geistes. Geistige Realitäten wirken nur auf gleichfalls geistbegabte Wesen, die meisten nur auf Menschen, einzelne wohl auch auf die Klassen der Tiere, bei

denen etwas dem menschlichen Geiste Verwandtes anzunehmen ist. Wie nur das verkörperte Geistesprodukt nach aussen wirken kann, so sind allemal zwei Arten von Folgen seines Wirkens zu unterscheiden: die körperlichen, irgend welchen Sinnenreiz hervorrufenden, und zweitens, an jene sich anschliessend, geistige. Die körperlichen dürften bei allen Betroffenen im wesentlichen gleich sein; die geistigen setzen allgemein eine gewisse Kongenialität voraus, und gehen nach der geistigen Beschaffenheit des Passivums weit auseinander. Verse, wie Arndts

Der Gott, der Eisen wachsen liess,
Der wollte keine Knechte

vermögen ihren Zauber nur auf gleichgestimmte Seelen auszuüben; und viele werden die „Braut von Korinth“ einem Kirchenliede, andere das Kirchenlied der „Braut“ vorziehen. Unwillkürlich erinnern wir uns hierbei der entsprechenden physikalischen Erscheinung, zunächst bei den Schallwellen, wo auch der Ton nur unter gleichgestimmten Gabeln, Saiten usw. fortläuft. Und vielleicht hat auch der Dichter recht, wenn er singt:

Wär nicht das Augen sonnenhaft,
Die Sonne könnt es nicht erschauen.

Verwandt auch wohl der aus äussern Gründen nicht zu erklärende gewaltige Einfluss, den hervorragende Männer jedes Berufes auf die homogenen Naturen in ihrer Umgebung ausüben.

Endlich noch eine Erscheinung, die allbekannt und anscheinend nicht besonders schwer zu erklären ist. Die Verkörperung kann, wie wir gesehen, durch verschiedene Medien hindurchgehen, in manchen Fällen, wie bei Aufführungen, muss sie dies. Daher wird, wer die Einwirkung einer geistigen Realität auf sich selber als lebendige empfindet, doch den Urheber häufig nicht sehen, nicht sehen können wenn dieser bereits verstorben ist, häufig gar nicht kennen, und auch kein Bedürfnis fühlen ihn kennen zu lernen. Produkt und Produzent fallen hier völlig auseinander, und als das Wirkende steht uns im Augen-

blick nur das Produkt gegenüber. Nicht Shakespeare und Mozart, nein Lear und Hamlet, Don Juan und Hochzeit sind es, die in uns Leid und Lust erregen, nicht die Dezemvirn, sondern die *lex duodecim tabularum* fordert Gehorsam von dem Römer, das Testament ordnet die Verteilung des Nachlasses unter den Erben.

Der innere Vorgang, der dazu führt den Ursprung der geistigen Realität von dem Produzenten in das Produkt zu verlegen, hat noch keinen festen Namen; Fiktion passt nicht. Shakespeare, Mozart, ebenso wie die Dezemvirn stehen nicht vor uns, es ist wahr dass sie augenblicklich nichts denken wollen sagen, die Energie die tatsächlich (nicht fiktiv) auf uns wirkt, ist die ihrer Geistesprodukte, und deren Verkörperungen (*corpus in quod*) stehen uns sinnlich greifbar gegenüber. Auch darf man nicht meinen, dass die wirksamen Verkörperungen immer noch eines menschlichen Tuns (Aufführungen) bedürfen, um uns zu ergreifen: mancher ist noch nie aus der Darstellung des Faust oder eines Shakespearschen Stückes vollbefriedigt herausgegangen, den das, was er im abgegriffenen Buche gelesen, weit mehr gepackt hatte. Also wirklich geistige Energie mit Druckerschwärze an das Lumpenpapier gebunden?

Manche Zweifel mögen bleiben, immerhin wird daran festzuhalten sein: es gibt geistige Realitäten, welche auf die Körperwelt zu wirken vermögen, obgleich sie selber unkörperlich sind, die aber doch zu dieser Wirksamkeit eigener Verkörperung bedürfen. Ausgegangen vom Menschen wirkt das genügend verkörperte Geistesprodukt selbständig, unabhängig von dem Tun und Leiden seines Urhebers. Es bedarf der Verkörperung, und sein Korpus ist dasjenige, was von den Andern, auf welche die Wirkung sich richtet, sinnlich wahrgenommen wird; ohne diese sinnliche Wahrnehmung keine Wirkung. Gleichwohl ist das in Wahrheit wirkende nicht das sinnlich wahrgenommene Etwas, sondern erst das aus diesem zu erschliessende Geistesding: „*scire leges non est verba earum tenere, sed vim ac potestatem*“.

Geistige Realitäten dieser Art sind einmal die nutzbaren Produkte der geistigen Tätigkeit, welche durch die Gruppe unserer Urheberrechte geschützt werden. Geistige Realitäten sind ebenfalls die Gesetze. Die einzelnen subjektiven Rechte, die aus diesen fließen, sind zweifellos ebenso geistiger Natur, wie die sie erzeugenden Rechtssätze. Ob wir sie auch geistige Realitäten zu heissen haben, kann zweifelhaft erscheinen, es fehlt meist etwas an der Verkörperung. Am meisten Anspruch auf den Namen haben sicherlich die an Papiere, umlaufende Scheine oder festliegende Bücher gebundenen. Darüber ein andermal mehr.

Rechtsphilosophie und Rechtsvergleichung.

Von

Josef Kohler.

„Solange die Rechtswissenschaft sich nicht auf einen neuen Boden stellt, nämlich auf die Historien- und die Völker-Vergleichung, wird es bei dem unnützen Kampfe von grundfalschen Abstraktionen verbleiben, welche heute sich als „Philosophie des Rechts“ vorstellen und die sämtlich vom gegenwärtigen Menschen abgezogen sind. Dieser gegenwärtige Mensch ist aber ein so verwickeltes Geflecht, auch in Bezug auf seine rechtlichen Wertschätzungen, dass er die verschiedensten Ausdeutungen erlaubt.“

*Nietzsche, Wille zur Macht 744
(Taschenausgabe X S. 18).*

I. Die Rechtsphilosophie hat das Wesen und die Bedeutung des Rechts im Leben der Völker und damit im Weltprozess darzutun. Sie hat darzutun, welches die Funktion des Rechts im allgemeinen und im einzelnen ist und welche Rolle es spielt in der Entwicklung der Kultur und damit im fortschreitenden Laufe des irdischen und kosmischen Daseins.

II. Die Rechtsphilosophie entlehnt der Philosophie ihre erste Grundlage, und sie bedarf ihrer, wenn sie auch nicht einer vollständig ausgebauten Philosophie bedarf. Die nähere

Gestaltung der metaphysischen Lehren kann das Recht anderen Disziplinen überlassen; das eine aber bedarf es: es bedarf der tieferen Begründung der Bedeutung der menschlichen Kultur und des menschlichen Daseins im Laufe der Zeiten, es bedarf des Begriffes der Entwicklung und des Verständnisses unseres Völkerdaseins als einer zeitlichen Ausgestaltung des göttlichen Wesens mit der Aufgabe, unter Anwendung aller Hilfsmitteln unseres geistigen Lebens viele und reiche Kulturbildungen schaffen und sich dadurch zur Göttlichkeit aufzuschwingen. Denn wer die Erde bloss als einen Planeten mittlerer Ordnung und die Menschen als zufällige Organismen im Weltall betrachtet, ohne sich klar zu machen, dass das ganze auch etwas zu bedeuten habe, der möge die Rechtsphilosophie aufgeben und sich anderem zuwenden.

Über die Aufgabe der Kultur habe ich bereits anderwärts gesprochen, so dass ich nicht darauf zurückzugehen brauche. Wer diese Aufgabe bestreitet, der bestreitet, dass die Menschheit zur höchsten Kenntnis, Kunst und Weltmacht bestimmt ist, und dass die Kultur die Barbarei zu verdrängen hat; darüber weiter zu diskutieren, ist überhaupt unnötig. Es kann sich immer nur um die eine oder andere Art der Kultur handeln; dass aber die Kultur Menschheitsbestimmung ist, das zu bestreiten wird niemand unternehmen, der nicht die Barbarei für das richtige hält.

III. In diese hohe Aufgabe ist das Recht hineingestellt als Hilfsmittel des sittlichen Lebens und als Bedingung für die gedeihliche Kulturentwicklung, zugleich aber auch als Ausfluss der jeweiligen Kulturstufe; denn jedes organische Leben ist ein ständiges gegenseitiges Sichbeeinflussen, und wie die Kultur das Recht schafft, so schafft das Recht die Kultur und bildet sie weiter. Eine organische Welt, in der bloss das Element A das Element B und nicht auch umgekehrt das Element B das Element A beeinflusst, gibt es nicht.

IV. Das Recht muss der jeweiligen Kultur gemäss sein. Es ist immer so zu gestalten, das es die Kulturentwicklung möglichst fördert, die der Kultur widersprechenden Elemente

im Zaum hält und die in der Kultur liegenden Keime zu hüten und auszubilden hilft. Es muss aber zu diesem Zwecke

1. dem Volke verständlich und seiner gewöhnlichen Lebensauffassung gemäss sein; es muss sich

2. einordnen in den Kreis der übrigen Kulturmächte und wirken in Verbindung mit den sonstigen Kulturfaktoren.

V. Die Rechtsphilosophie aber hat darzustellen, wie das Recht kulturbildend waltet und zwar nicht nur im ganzen, sondern auch in seinen einzelnen Instituten; sie hat ferner zu zeigen, wie es von den übrigen Kulturfaktoren, namentlich von Sitte und Religion beeinflusst wird und andererseits diese selbst beeinflusst.

VI. Die Rechtsphilosophie hat aber auch Entstehung und Untergang des Rechts zu erforschen; denn wie alles Organische, so zeigt auch das Recht ein stetes Scheiden und Kommen, ein stetes Vergehen und Verschwinden: Rechtsinstitute wachsen empor und blühen ab, ebenso wie Religion und Kunst. Das Entstehen ist durchaus nicht etwa hauptsächlich ein bewusstes Entstehen, es ist vor allem ein unbewusstes Werden im Kreise des Völkerlebens, ein Sichbilden kraft der sozialen Verhältnisse innerhalb des sozialen Kreises. Die soziale Entstehungsweise aber zeigt folgende Eigentümlichkeiten:

1. das Soziale entsteht unter ständigem Einfluss individueller Bestrebungen;

2. es entsteht in einer den individuellen Bestrebungen oft entgegengesetzten Weise und mit Wirkungen, die den Wünschen und Absichten der einzelnen völlig zuwider sind oder jedenfalls weit über sie hinausgehen. Das ist das Plus der Weltentwicklung, ganz ebenso, wie in der physikalischen Welt so oft das Zusammenkommen zweier Kräfte ein Plus erzeugt, das an sich weder in der einen, noch in der anderen Kraft seine Erklärung findet, sondern darin liegt, dass eben eine Menge verborgener Keime und heimlicher „Affektionen“ in der Welt existieren, welche nur gelegentlich zur Entfaltung gelangen. Schon Hegel sprach darum von der List der Weltgeschichte.

VII. Dieses soziale Bildungsbestreben ist begründet in der sozialen Natur des Menschen, aber zu gleicher Zeit auch in der Weltbestimmung der Menschheit, denn wie bereits anderwärts hervorgehoben, ist es ihre hehre Aufgabe, dass sie durch Kulturbildung über die Grenzen des Naturdaseins hinausreicht und metaphysische Ergebnisse zeitigt, wodurch sie mit dem Weltwesen in nähere Verbindung tritt. Schon der Vedânta nahm darum eine besondere Beziehung zwischen der menschlichen Seele und der Gottheit an.

VIII. Die Rechtsphilosophie hat, wie bereits bemerkt, diese Funktion des Rechts nicht nur im grossen und ganzen, sondern auch im einzelnen zu erforschen und darzulegen. Das kann aber nur auf Grund tausendfältiger Beobachtung geschehen, und hier setzt die vergleichende Rechtswissenschaft ein. Das Wort Kultur ist ein blosser Schall, wenn man nicht die einzelnen Arten der Kultur kennt. Die philosophische Wissenschaft ist dürftig und unvollkommen, wenn sie nur mit einer Kultur sich befasst, und darin die Geheimnisse des menschlichen Lebens zu erforschen wähnt. Das Bestreben, mit mangelhaften Kulturbeobachtungen eine Rechtslehre zu begründen, ist ebenso verkehrt, wie das Bestreben, mit Kenntnis von 2 Sprachen sich zu einer Sprachphilosophie aufraffen zu wollen. Auf dem Gebiete der Sprache müsste ein derartiges Unterfangen sofort als aussichtslos erscheinen, und man würde einem jeden, der auf solche Weise vorgehen wollte, den Rücken kehren. Auf dem Gebiete des Rechts aber hat man so etwas vermeint, und frühere Jahrzehnte lauschten solchen, die selbst erklärten, nur vom römischen und keinem anderen Recht etwas zu verstehen. Ein jeder Aufbau der Rechtsphilosophie auf solche wackelnde Basis hin ist ein Kartenhaus, sofern man überhaupt auf Grund der Einzelheiten einen Aufbau versucht und sich nicht mit den aller allgemeinsten methodischen Redewendungen und Redeweisen begnügt, welche an ihrer eigenen Unzulänglichkeit von selbst ersterben. Denn derartige methodische Sprüche, die uns besagen wollen, dass das Recht dann richtig ist, wenn es der Kultur entspricht, haben gerade

so viel Wert, wie wenn man von einer Sprache erzählt, dass sie vollkommen sei, weil man sich in ihr bequem ausdrücken könne. Erst die vielseitigen Funktionen der Sprache im Seelenleben der Völker und die unendlich vielen Mittel, die man dort gewählt hat, um diesen Funktionen zu entsprechen, geben der sprachlichen Untersuchung Leben und Farbe. Ebenso muss eine jede Rechtsphilosophie ohne Kenntnis einer Fülle von Rechten auf alle nähere Ausführung verzichten, und will sie etwa den Versuch wagen, tiefer einzudringen, so bringt sie unbegründete Dinge hervor, die jeder Wind der Lehre davonträgt. Denn niemand kann die Welt aus seinen eigenen Fingern saugen, nur die ungeheure Erkenntnis des Weltprozesses gibt uns die Mittel in die Hand, um zu zeigen, wie die sozialen Faktoren funktionieren. Insbesondere kann auch nur aus langer Erfahrung die Erkenntnis entspiessen, welche Einrichtungen kulturfördernd und welche kulturfeindlich und zerstörend sind.

IX. Man denke nur an die Entwicklung des Eigentums und der Familie. Die Rolle, die das Eigentum bei Völkern ohne Naturpflege spielt, ist eine ganz andere als bei Völkern mit Naturpflege. Weide und Ackerbau! — mit diesen beiden Formen der Naturpflege beginnt ein ungeheurer Kulturfortschritt; jetzt muss das Eigentum sofort andere Formen annehmen. Kein Volk kann zu einer höheren Kultur aufsteigen, das nicht das Entwicklungsstadium des Landbaus durchgemacht hat, und dieser Landbau bedarf wieder seiner eigenen Gesetze und Einrichtungen. Bei Völkern mit lebhaften Handelsbestrebungen sind wiederum andere Gestaltungen des Eigentums geboten: das bewegliche Vermögen gewinnt eine ungeahnte Bedeutung, die Entwicklung drängt zur Mobilisierung des Grundbesitzes, und hier entstehen wieder die verschiedensten Bildungsformen, bald fördernd, bald zerstörend. Und denken wir nun weiter an die unendliche Mannigfaltigkeit des Gesellschaftslebens, an die Vereinigungen mit ihren Bedingungen und ihren strengen oder loseren Vorschriften gegenüber ihren Mitgliedern, betrachten wir, wie durch solche Ver-

einigungen das Individuum schliesslich in allen seinen Bestrebungen lahmgelegt werden kann, und wie durch die Wirkung derartiger Gesellschaftsformen zwar die individuellen Kämpfe der menschlichen Einzelwesen ersterben, aber wieder neue Kämpfe auf anderem Gebiete entbrennen: so haben wir ein deutliches Bild davon, wie ungeheuer die Tätigkeit des Rechts ist, wenn es das Schwert in die Wagschale legt und, bald rechts, bald links eingreifend, eine förderliche Ordnung der Dinge schafft. Wer will da bezweifeln, dass nur die eingehendsten Studien des Völkerlebens uns belehren können, — um so mehr, als derartige Gesellschaftsbildungen, wo auf einmal, wie bei Krystallen, die einzelnen Atome des sozialen Lebens zusammenschossen, durchaus keine einmalige Erscheinung darstellen, sondern in der Weltgeschichte so und so oft dagewesen sind und zum Heil oder Unheil der Völker gereicht haben.

X. Noch mehr gilt dies von den Familien- und Eheverhältnissen. Die soziale Entstehung der Ehe mit ihrem ungeheuren Kultureinfluss gehört zu den ersten Problemen der Rechtsphilosophie. Hier hat das vernünftige Bildungsvermögen des Weltalls die verschiedensten Kräfte sich dienstbar gemacht: Sinnlichkeit, Kampfbegehren, Eigensucht, alles wirkte zusammen, um eine Verkettung von Mann und Weib zur höchsten Idealität und um die Familie mit all ihren Bildungsmächten hervorzutreiben. Wie der Weltgeist hier wirkte, wie sein Walten in Verbindung steht mit den hohen Vernunftbestrebungen des Weltalls, das hat die Rechtsphilosophie zu erforschen. Um es aber zu erforschen, muss sie sich auf tausendfältige Erfahrung stützen: hier gilt der grosse Satz von Bacon von Verulam, dass die Wissenschaft nur durch Beobachtung und wieder durch Beobachtung weiterschreiten kann; hier gilt das Wort von Hegel, dass die übrigen Wissenschaften der Philosophie entgegenkommen müssen; hier gilt die Methode der Induktion und hier gilt die Wahrheit, dass alles dürftig ist, was auf mangelhafter Erfahrung beruht, und dass die Erfahrung niemals reich und weit genug sein kann,

um das fruchtbare Material für unser Denken zu bilden. Nichts unwissenschaftlicher, als auf Grund von zwei oder drei Beobachtungen Hypothesen zu bauen und sich ein Weltgebilde ausgestalten zu wollen, während hunderte und aber hunderte von Beobachtungstatsachen vor unseren Augen liegen, die wir nur zu erfassen und zu begreifen haben. Nichts ist zu gross, nichts zu klein; nur durch ständige und unablässige Forschung des einzelnen können wir den Stoff bilden, damit die Philosophie sich hier betätigen und aus ihm das Material schöpfen kann, um das Walten des Weltgeistes zu erforschen. Das haben selbst die Scholastiker erkannt; denn auch sie wussten bereits die Bedeutung des Experimentes zu würdigen. Dass sie zu wenig von diesem Hilfsmittel Gebrauch gemacht haben, war ihr Fehler; in der Jurisprudenz aber bleibt man jetzt noch in der ödesten Scholastik stecken und verkündet den sonderlichen Satz, dass die Kenntniss der Rechte der Völker unnötig sei, da sie uns doch nicht lehre, das Wesen des Rechts zu erforschen. Wer dies sagt, steht auf dem Stande des Scholastikers, der annimmt, dass die Beobachtung der physikalischen Welt nicht nötig sei, um zu philosophieren; denn natürlich, ob die Erde das Zentrum der Welt bildet oder ob sie sich als Wandelstern dreht, ist für unsere philosophische Erkenntnis gleichgültig, und ebenso ist es für unsere Rechtsphilosophie unerheblich, ob die Menschheit ehemals in Gruppenehe gelebt hat oder die Ehe seinerzeit im Paradies gegründet worden ist!

XI. So sind wir also von der Philosophie auf die Einzelwissenschaft verwiesen, und die vergleichende Rechtswissenschaft bietet uns ein ungeheures Material, ebenso wie die vergleichende Kulturgeschichte uns die Erkenntnisquellen gibt, um das Wirken und Walten der Geistigkeit in der Menschheit zu erspähen. Daraus hat der Philosoph die entsprechenden Schlüsse zu ziehen; er hat zu erforschen, wie alle diese Faktoren in der Kultur gewirkt haben und wie die Triebkräfte des Alls mächtiger gewesen sind als die Bestrebungen der Einzelnen.

XII. Auf diese Weise ist unsere Weltanschauung fern von den dürftigen Ergebnissen des Kantschen Dualismus, der durch Hegel längst überwunden worden ist. Sie ist aber auch fern von dem Schablonentum dialektischer Entwicklung, so wie es Hegel lehrte; denn nicht Begriffsdialektik, sondern Realdialektik ist die Eigenart der Welt, und erst aus der tausendfältigen Erfahrung, nicht aus den Hegelschen Triaden, lässt sich die Welt verstehen. Aber darin halten wir fest an der ungeheueren Tat Hegels, dass die Kultur uns eine Entwicklung darstellt, d. h. eine zeitliche Entfaltung von Mächten, welche in der Potenz bereits ausserzeitlich vorhanden waren. Denn die Kultur als bewegende Geisteskraft ist eine Emanation des ewigen Gottes.

Gesetzgebung und Rechtsprechung.

Von

Georg Kleinfeller.

Die Unabhängigkeit der Gerichte findet ausnahmslos die gebührende Wertschätzung. Die Gebundenheit der Gerichte an das Gesetz, ebenso mühsam erreicht wie die Unabhängigkeit, wird nicht ebenso ausnahmslos geschätzt. In Zeiten langen Stillstandes der Gesetzgebung stellt sich die rechtsändernde Gewalt der Rechtsprechung von selbst ein, weil das Bedürfnis nach Änderung auf keinem anderen Wege Befriedigung findet. In einer Periode üppigster Entfaltung der ordentlichen Gesetzgebungsgewalt ist das Streben nach Gleichstellung der Rechtsprechung mit der Gesetzgebung nur als Frucht unbefriedigender Gesetzeswerke begreiflich. Wir leben in einer solchen Zeit. Über den Mangel an neuen Gesetzen und an Vorbereitungen zu Novellen wie zu ganzen Kodifikationen kann man begründeterweise nicht klagen. Aber nach Form und Inhalt lassen die Gesetze manches zu wünschen übrig. Die Gesetzessprache nötigt dazu als oberste Auslegungsregel den Satz aufzustellen: Der Richter muss das richtig verstehen, was das Gesetz falsch

ausdrückt; denn ein Amtsgericht, bei welchem der Gemeinschuldner seine gewerbliche Niederlassung hat (§ 71 KO.) gibt es im deutschen Reiche ebensowenig wie ein verrückt gewordenes Grenzzeichen (§ 919 BGB.) oder eine falsche Tatsache (§ 263 StGB.). Lücken im Gesetz, welche gleichfalls eine mangelhafte Redaktion verschuldet hat, nötigen zu einer Auslegungskunst, die sich über alle Auslegungsregeln hinwegsetzen muss, um einen vernünftigen Sinn in das Gesetz zu bringen (vgl. die Ausnahme zugunsten der Gelegenheitsgeschenke § 3 Nr 3 und 4 Anf. Ges., § 32 KO. sowie die Frage der Wiedereinsetzung in den vorigen Stand gegen Versäumung der Revisionsfrist im Zivilprozess). Gegenüber dringenden Bedürfnissen der Allgemeinheit versagt die Gesetzgebung unbillig lange, wenn nicht vollständig. Unter solchen Umständen ist es erklärlich, dass der Wunsch laut wird, den Richter mit der Gewalt auszurüsten, vom Gesetze abgehen, das Gesetz ändern zu dürfen. Welche Wohltat wäre es z. B. für die Allgemeinheit, wenn die Gerichte aus eigener Machtvollkommenheit gegenüber Automobilbesitzern die Grundsätze des Haftpflichtgesetzes anwenden dürften, solange eine besondere reichsrechtliche Regelung auf sich warten lässt.

Aber das Unbefriedigende, ja selbst die offenbare Ungerechtigkeit eines bestehenden Rechtszustandes rechtfertigt noch nicht jedes Mittel, das zu dessen Beseitigung etwa geeignet erscheint. Nicht nur der Feldherr, der Staatsmann, der Gesetzgeber, sondern auch der Philosoph, jeder Vertreter einer Wissenschaft, muss das Ganze ins Auge fassen, wenn er kritisieren oder neue Massregeln empfehlen will. Mehr als ein Bedenken tritt hier warnend hervor. Ohne weitere Untersuchung ist jedenfalls das eine gewiss, dass zurzeit dem Richter eine solche Macht der Gesetzesänderung durch § 1 GVG. versagt ist. Es sind daher die zwei Fragen zu prüfen: entspricht es der Natur der richterlichen Gewalt, dass im § 1 GVG. die Worte „nur dem Gesetz unterworfen“ gestrichen werden und würde diese Streichung, wenn sie mit der Natur der richterlichen Gewalt vereinbar sein sollte, im

Rechtsleben nicht noch viel mehr Schaden zutage fördern als die jetzige Gebundenheit des Richters an das Gesetz?

Jener Satz enthält ein zweifaches Gebot: das Gebot an die Justizverwaltungsorgane und höheren Gerichte, sich nicht mit Befehlen in die Rechtsprechung der untergeordneten richterlichen Organe einzumischen, soweit dies nicht (für die Obergerichte) durch Rechtsmittel veranlasst ist, und das Gebot an den Richter seine Unabhängigkeit nur zu benützen, um die Herrschaft des Gesetzes aufrecht zu erhalten, nicht aber dazu, um sich über das Gesetz zu stellen. Man hat behauptet: „Epochen, in denen das Staatsregiment despotisch gestaltet oder doch so veranlagt ist, pflegen besonders dann, wenn in ihnen die Gesetzesproduktion ergiebig ausfällt, einen gewissen Grössenwahn der Legislative zu erzeugen, der dann die Einengung jener richterlichen Machtsphäre als eine Hauptaufgabe vorschwebt.¹⁾ Die Bindung des Richters an das Gesetz kann man als eine Einengung der richterlichen Machtsphäre nur dann bezeichnen, wenn die Gewalt der Gesetzesänderung als natürlicher Bestandteil der richterlichen Machtsphäre zu betrachten ist. Die natürliche Aufgabe des Richters besteht aber lediglich darin, das Urteil zu finden, sei es aus einer geschriebenen Rechtsquelle, sei es aus dem Volksbewusstsein und der Gewohnheit. Diese natürliche Beschränkung seiner Machtsphäre lassen unsere Rechtssprichwörter deutlich erkennen: Der Richter ist ein Knappe, der des Rechtes Sinn folgt. Niemand richtet recht nach seinem Wahn. Mit Dünken verletzt man das Recht. Recht ist gesetzt, damit es kein Machtwort breche. Das Recht ist wohl ein guter Mann, aber nicht immer der Richter.

Die Ergänzung des Gesetzes überall da, wo dieses von neuen Lebenserscheinungen überholt worden ist, will auch das GVG. dem Richter nicht verschränken; die Bindung an das Gesetz schliesst die Ausfüllung von Lücken des Gesetzes nicht aus. Auch diese Macht des Richters entspricht altem Volksbewusstsein: Unzeitlich Gebot weist man nicht für Recht. Unzeitlich Gebot erkennt der Schöffe nicht für Recht. Damit wird allerdings die Grenze nach der Seite der Gesetzesänderung hin überschritten, aber zugleich eine genau begrenzte Bedingung

¹⁾ Stampe in DJZ. 10 Spalte 1017 a. E.

gesetzt, nämlich die Unzeitlichkeit, d. h. ein Gebot, das nicht mehr den Zeitverhältnissen entspricht, soll nicht binden. Dem heutigen Richter muss jedoch die Grenze noch enger gezogen werden, als sie für die Rechtsfindungsaufgabe der alten Schöffen galt. Die Rechtssicherheit verlangt, dass nicht nur das Strafgesetz angewendet wird, auch wenn es nicht mehr zeitgemäss ist, — die Strafgesetze sind *strictissimae interpretationis* — sondern dass die gleiche Gewissenhaftigkeit auf den übrigen Rechtsgebieten beobachtet wird. Wir können daher in der richterlichen Machtsphäre neben der Gesetzesanwendung nur die Befugnis finden, beim Auftreten neuer Lebenserscheinungen, welche gesetzlicher Regelung entbehren, aber doch eine Entscheidung in konkreten Rechtsfällen erheischen, unbeschadet § 2 StGB., Recht zu finden — nicht nach des Richters Wahn, sondern nur in möglichster Übereinstimmung mit der Gesamtheit der Rechtsordnung und ihren Grundgedanken. „Was mit Recht nicht übereinträgt, ist immer Unrecht“.

Man braucht sich nicht auf die Teilung der Gewalten zu berufen, um die Gesetzesänderung von den natürlichen Grenzen der richterlichen Gewalt auszuschliessen. Die Gesetzesänderungsbefugnis setzt Befehlsgewalt voraus, denn jede Rechtsnorm ist ein Befehl. Dem mittelalterlichen Schöffen fehlte die Befehlsgewalt ganz. Der heutige Richter hat zwar neben der rein logischen Urteilsfunktion auch eine Befehlsgewalt, aber ihre Ausdehnung ist von der Hauptaufgabe des Richters abhängig, in deren Dienst seine Befehlsgewalt gestellt ist. Diese Hauptaufgabe des Richters besteht nun darin durch Entscheidung des Rechtsstreites Recht in concreto zu setzen. Will man dem Richter eine weitergehende, auch auf den Erlass abstrakter Befehle gerichtete Gewalt einräumen, so kann man das nicht mehr aus der Natur seiner Aufgabe ableiten. Man fügt dann etwas fremdartiges hinzu, indem man dadurch den Richter ermächtigt über die Entscheidung des einzelnen Prozesses hinaus Recht zu setzen, etwas zu tun, worum er nicht gebeten ist. Liegt die Gesetzesänderung ausserhalb der Entscheidung des Rechtsstreites, so liegt sie

ausserhalb der Aufgabe des Richters, kann also nicht im Rahmen seiner natürlichen Machtsphäre untergebracht werden. Von den Nebenaufgaben richterlicher Justizverwaltungsorgane ist hier abzusehen, weil die Funktionen der Justizverwaltung und der Rechtsprechung als wesensverschieden auseinanderzuhalten sind.

Im Zivilprozesse würde die Gesetzesänderung gegen den Satz verstossen: *ne eat judex ultra petita partium*. Denn die Anträge der Parteien beschränken sich auf die Erledigung ihres Prozesses, weil sich ihr Herrschaftswille auf den Prozessgegenstand beschränkt, die Partei kann folglich nicht um einen Machtspruch bitten, dessen Wirkung in alle Zukunft reichen und auch fremde Rechtsverhältnisse ergreifen würde. Im Strafprozess aber, wo die Parteianträge den Richter nicht in demselben Masse beschränken wie im Zivilprozess, würden andere Erwägungen besonderer Art zu demselben Ergebnisse führen. Der Richter hat im Strafprozess die Pflicht, der Wahrheit von Amtswegen nachzuforschen, damit der Anspruch des Staates auf Strafe erfüllt und auch kein Unschuldiger bestraft werde. Könnte er das Gesetz ändern, so könnte er auch den Kreis der zu erforschenden Tatsachen nach seinem Gutdünken bestimmen; die Wahrheitserforschung wäre nicht mehr Gegenstand seiner Pflicht, sondern Gegenstand seiner Disposition. Auch kann es nicht im natürlichen Umfang der Richtergewalt liegen, eine Handlung mit Strafe zu belegen, welche zur Zeit der Begehung nicht mit Strafe bedroht war oder eine zur Begehungszeit mit Strafe bedrohte Handlung für nicht strafbar zu erklären. Ganz abgesehen von dem Bedürfnis nach Gewissheit über das Bestehen der Strafdrohung wäre diese Annahme im Deutschen Reiche auch deshalb unmöglich, weil der Richter meist Organ eines Gliedstaates ist, der Anspruch des Reiches auf Strafe aber nur aus der Willenserklärung eines Reichsorganes entspringen kann.

Diese letzte Betrachtung führt dazu, die erste Frage noch von einer anderen Seite aus zu prüfen. Es entspricht jedenfalls im konstitutionellen Staate unter der Herrschaft moderner

Verfassungen nicht der Natur der richterlichen Aufgabe das Gesetz durch den Richter ändern zu lassen. Der oben S . . . mitgeteilte Satz darf daher auch in dieser Beziehung nicht unwidersprochen bleiben. Gerade in früheren Jahrhunderten ist trotz despotischer Regierungsform die Unterordnung des Richters unter das Gesetz nicht sehr gewissenhaft beobachtet worden; zahlreich sind die Klagen der Gesetzgeber früherer Jahrhunderte in den als Vorreden bezeichneten Einführungsgesetzen darüber, dass die bisherigen Gesetze nicht angewendet worden seien. Die Willkür in der Handhabung der Gesetze erscheint als das Spiegelbild despotischen Regiments und eines Zustandes, in welchem die Justiz von der Verwaltung nicht getrennt war. Die Einengung der richterlichen Machtsphäre ist also nicht das Zeichen despotischen Regiments, wenn wir von der Möglichkeit der Kabinettsjustiz absehen. Das Gebot der strengen Unterordnung des Richters unter das Gesetz ist vielmehr ein bedeutender Schritt vorwärts auf dem Wege zum Konstitutionalismus. Mit den modernen Verfassungszuständen erscheint die Befugnis des Richters, vom Gesetz abzuweichen, völlig unvereinbar. Daraus erklärt es sich, dass im Laufe des 19. Jahrhunderts die strenge Achtung des Richters vor dem Gesetze zu einer fast absoluten Herrschaft gelangt ist.

Jene angebliche Gewalt des Richters, das Gesetz zu ändern, ist der Natur des Richteramtes deshalb fremd, weil schon die blosse Möglichkeit der Gesetzesänderung durch den Richter die Erreichung der Ziele jeder Rechtspflege hemmen und das Vertrauen in die Tätigkeit des Richters zerstören würde. Diese Erwägung leitet zur Antwort auf die zweite Frage über.

Das nächste Ziel der Rechtspflege, Rechtsgewissheit für den einzelnen Fall zu schaffen, kann allerdings auch auf dem Wege erreicht werden, den die Gegner betreten wissen wollen. Aber ein weiteres Ziel der Rechtspflege ist doch das Bewusstsein und Gefühl der Rechtssicherheit im Volke herzustellen und zu nähren. Dieses Bewusstsein kann da nicht wurzeln,

wo niemand weiss, wie das nächstmal in gleichen Fällen entschieden werden wird. Das gerade Gegenteil, allgemeine Verwirrung und das Gefühl der grössten Rechtsunsicherheit, müsste eintreten. Wenn die Gesetzesänderungsmacht zur natürlichen Machtsphäre des Richters gehören würde, so müsste man, was dem ordentlichen Richter zusteht, auch den besonderen Gerichten einräumen, also auch den Verwaltungsgerichten. Unabsehbar wären die Folgen auf allen Lebensgebieten.

Hat jeder Richter die Befugnis vom Gesetze abzuweichen, so weiss niemand mehr, was rechtens ist. Die Gesetze bilden keine zuverlässige Richtschnur des Verhaltens mehr, denn niemand darf sich darauf verlassen, dass auf ihn das Gesetz und nicht irgend ein neu erfundener Satz angewendet wird. Das beste Recht und die sichersten Beweismittel könnten an der Gesetzesänderungsmacht des Richters scheitern. Welchen Wert hätte dann die Beschreitung des Rechtsweges für denjenigen, der das Gesetz beobachtet hat. Wollte man aber diese Befugnis nur den Gerichten der höchsten Instanz zuerkennen, so läge in der Beschränkung das Anerkenntnis, dass die Gesetzesänderung nicht zur natürlichen Machtsphäre des Richters gehört. Und das praktische Ergebnis dieses Zustandes wäre, dass in jedem Prozess, der überhaupt in die höchste Instanz gelangen kann, die unterliegende Partei es versuchen würde, ob sie nicht vom höchsten Gerichte im Wege der Gesetzesänderung eine ihr günstige Entscheidung zu erreichen vermag. Die Unsicherheit wäre um nichts geringer.

An diesem Zustande der Unsicherheit könnte auch dadurch nichts geändert werden, dass man solche neu gefundene Rechtsätze erst dann für allgemein verbindlich erklärt, wenn sie zum Gewohnheitsrecht geworden sind. Denn, bis dieser Zeitpunkt eingetreten ist, bleibt die Ungewissheit darüber, welches Recht angewendet werden wird, dasjenige des Gesetzes oder der neu gefundene Satz. Und wenn dieser sich durch häufige Anwendung zum Gewohnheitsrecht verdichtet hätte, bliebe doch immer die Möglichkeit, dass jeder Richter wieder davon

abwiche. Aber es kann auf solchem Wege niemals ein Gewohnheitsrecht entstehen, denn der Richter, der sich einer Gesetzesänderung bewusst ist, kann nicht mit dem Bewusstsein urteilen, dass es so rechtens sei.

Während jetzt die strenge Gebundenheit an das Gesetz für den Richter ein sicherer Schild gegen jedes Misstrauen und gegen jeden Angriff auf seine Unparteilichkeit ist, würde der Richter, der vom Gesetze abweicht, dem Vorwurfe der Parteilichkeit schutzlos preisgegeben sein. Das Vertrauen zu den richterlichen Personen müsste ebenso schwinden wie das Vertrauen zur Rechtspflegetätigkeit überhaupt. Der Richter würde ferner die Gesetzesänderungsmacht mit einem Stück seiner inneren Unabhängigkeit bezahlen und diese Einbusse würde dem Misstrauen neue Nahrung geben. Der Richter soll nicht nur von Kabinettsbefehlen und Befehlen Vorgesetzter äußerlich unabhängig sein, sondern er soll ebenso innerlich unabhängig sein von Vorurteilen und von der öffentlichen Meinung. Wie leicht kann aber die öffentliche Meinung Einfluss auf das Urteil des Richters gewinnen und in ihm den Glauben erwecken, dass das Gemeinwohl oder das Interesse der Allgemeinheit eine Abweichung vom Gesetze fordere. Wer die Mittel hat, die öffentliche Meinung zu beeinflussen, kann dann mittelbar auch das richterliche Urteil beeinflussen; der Schwache aber, dem der Einfluss auf die öffentliche Meinung fehlt, würde vergeblich sein Recht suchen.

Die Berufung auf das Interesse der Allgemeinheit könnte den Richter allenfalls gegen den Vorwurf der Rechtsbeugung (§ 336 StGB.) schützen, sie wäre aber keine Grenze, welche die mannigfachen Schäden der richterlichen Gesetzesänderungsmacht wirksam abzuhalten vermöchte. Der eine Richter wird dies, der andere jenes für das Interesse der Allgemeinheit halten, je nach seiner volkswirtschaftlichen und geschichtlichen Bildung, je nach seiner politischen Ansicht und Überzeugung. Und dieses subjektive Urteil des einzelnen Richters über das Interesse der Gesamtheit wäre unkontrollierbar. Das Ergebnis bliebe doch, dass jeder Richter nach seinem Wahne richtet.

Das Gebot der Begründung von Urteilen wäre damit so gut wie aufgehoben; es müsste mit dem § 1 GVG. fallen, dessen notwendige Ergänzung es bildet.

Die Gesetzgebung würde unter der Herrschaft einer Gesetzesänderungsmacht des Richters entweder in Stillstand geraten oder in einem ungesunden Wettbewerb mit der Rechtspflege zur Gelegenheitsgesetzgebung ausarten. Die Redaktion der Gesetze aber würde im Hinblick auf die richterlichen Machtbefugnisse immer sorgloser werden. Diese Verwilderung der Gesetzgebung müßte die geschilderten misslichen Folgen noch verstärken.

Der volkswirtschaftliche Erfolg einer solchen Rechtspflege wäre nicht minder unheilvoll. Die Gefahr des Prozessverlustes, welche längst schon im Volksmunde zum Vergleiche des Prozesses mit einem Spiele geführt hat, würde sich noch mehr wie bisher der Berechnung entziehen. Der Vorsichtige müsste noch häufiger auf sein materielles Recht verzichten, um nicht auch die Kosten zu verlieren. Volkswirtschaftlich betrachtet bringt der Prozess unmittelbar nur Verlust; die Prozesskosten bedeuten eine unproduktive Verwendung von Gütern. Nur mittelbar kann dieser Verlust einigermaßen dadurch ausgeglichen werden, dass durch die Rechtspflege die Rechtssicherheit erhöht wird, und die Rechtspflege dazu beiträgt Güter zu erhalten sowie ihre produktive Verwendung zu sichern. Die Gesetzänderungsmacht des Richters würde allerdings der Prozessführung insoferne eine unmittelbare produktive Richtung geben, als durch den Prozess neues Recht zutage gefördert werden könnte. Aber diese Art von Produktion wäre nur Schein; denn kein Richter ist an das neu gefundene Recht gebunden und die Untertanen haben keinen Vorteil davon, weil sie nicht wissen, wie bald der neue Rechtssatz wieder einem anderen weichen wird. Zugleich würde der bisherige Erfolg der Rechtspflege, die Erhöhung der Rechtssicherheit, verschwinden und die Prozesskosten würden absolut unproduktiv aufgewendet sein.

Die Gesetzgebung wird immer dem Bedürfnisse nachhinken; aber trotzdem darf die Einheit des Rechts nicht dadurch verloren gehen, dass der Richter auf eigene Faust vom Gesetze abweicht, wo es ihm das Interesse der Allgemeinheit zu fordern scheint. Das Recht als Staatswille muss ein einheitliches sein. Das Heil gegenüber den Mängeln der Fortbildung des Rechts durch die Gesetzgebung kann daher nicht darin gefunden werden, dass die Recht schaffende Kraft innerhalb des Staates in so viele Kräfte aufgelöst wird, als es Richter oder Gerichte gibt. Das Heil ist vielmehr in einer Verstärkung der auf die Gesetzgebung, insbesondere auch auf die so wichtige sprachliche Fassung zu verwendenden Kraft und in unablässiger Arbeit an der Ausbildung der Juristen zu suchen.

Die Redaktion sollte eine Hauptsorge der gesetzgebenden Faktoren werden, denn jedes Gesetz ist zugleich ein Sprachdenkmal. In dem Masse, in welchem sich der allein richtige Grundsatz befestigt, dass es nicht auf den Willen des Gesetzgebers ankommt, der doch kein einheitliches geistiges Wesen ist, also auch nicht ein Wollen und Beweggründe wie ein geistiges Wesen hat, sondern dass der im Gesetz zum Ausdruck gebrachte Wille erforscht werden muss, verlangt dieser Ausdruck die Anwendung der peinlichsten Sorgfalt. Bei allen grossen Gesetzentwürfen, welche nach der ersten Lesung (im Reichstage oder in einem Landtage) an eine Kommission verwiesen werden, wäre es eine Hauptaufgabe der Kommission und ihres Berichterstatte den Entwurf nach anerkannten juristischen Auslegungsgrundsätzen auf die Tragweite der einzelnen Bestimmungen und ihr Ineinandergreifen bei der Anwendung zu prüfen. Bei den folgenden Lesungen wird es denjenigen, welche den Entwurf in dieser Weise durchgearbeitet haben, nicht schwer fallen gegenüber etwaigen neuen Anträgen sofort festzustellen, wie diese im Rahmen des Gesetzes wirken würden und danach zweckmässige Anträge zu stellen. Wie wenig rein juristische Gedanken findet man dagegen heute in den meisten Kommissions- und Plenarverhandlungen, mögen sie sonst noch so umfangreich

sein. Es heisst die Aufgaben der Gesetzgebung und der Rechtsprechung zugleich verkennen, wenn das Gesetz nur den Rohstoff oder ein Halbfabrikat liefert, aus dem die Richter erst das Recht schaffen sollen. Bei kleinen Gesetzen muss der Verfasser des Entwurfes und der Regierungsvertreter die entsprechende Arbeit leisten.

Von der Ausbildung der Juristen muss verlangt werden, dass sie dem Anfänger zum Bewusstsein bringt: der Jurist soll nicht nur Mitträger der Kultur seines Volkes, sondern Führer in den Kulturfragen sein. Diese Führerrolle kann der Juristenstand nur erlangen und bewahren, wenn jeder einzelne Jurist in seinem Berufskreise nicht zäh am altgewohnten festhält, sondern als denkender Mensch nach Fortentwicklung strebt. Die Neigung zum Denken wird in dem Masse zunehmen, in welchem die Denkkraft an verschiedenen Gegenständen geübt wird. Auf dem Gebiete des formalen Rechts ist daher anstatt einseitiger privatrechtlicher Ausbildung gleichmässige Ausbildung in allen Zweigen der Rechtswissenschaft als Ziel des Studiums anzustreben und zum Gegenstand des Prüfungsnachweises zu machen, was wohl in Süddeutschland, aber nicht in allen deutschen Staaten geschieht. Neben das formale Recht muss Volkswirtschaft und Psychologie als Gegenstand ernster Beschäftigung treten. Dazu kommt als letztes die Herrschaft über die Sprache, deren Wichtigkeit gar nicht hoch genug geschätzt werden kann. Es ist ein verhängnisvoller Irrtum, dass viele glauben ihre sprachliche Ausbildung sei mit dem Gymnasium abgeschlossen.

So ausgerüstet wird der Richter auch ohne die Gesetzesänderungsbefugnis nicht dazu verurteilt sein mit Begriffen und Paragraphen zu rechnen wie eine Rechenmaschine, sondern juristische Werte, die nicht an der Oberfläche liegen, aus der Tiefe holen können sowie jederzeit einen heilsamen Einfluss auf die Fortbildung des Rechtes ausüben, zugleich wird er jedoch die Gefahren vermeiden, welche sich aus einer Zersplitterung der Recht schaffenden Kräfte ergeben müssen.

Politik als Wissenschaft.

Ihr Wesen und ihre Grenzen

Von

Dr. Fritz Berolzheimer (München).

§ 1. Begriff der Politik.

1. Ihrem Wortlaut nach bedeutet Politik (πολιτική, scil. τέχνη) Staatskunst. In diesem Sinn verstand das Altertum die Politik. Von den neueren wird der Gedanke der Kunst besonders von Treitschke¹⁾ betont. Während ferner Politik bei Aristoteles, und in der Antike überhaupt, alle staatlichen Verhältnisse umfasst, erwächst in der Neuzeit das Bestreben, die Politik gegenüber anderen Staatswissenschaften enger abzugrenzen.

Seit Bluntschli scheidet man regelmässig die Politik als Lehre und die Politik als Praxis; diese wird als die Kunst des Staatslebens bezeichnet, jene als die Wissenschaft des Staatslebens.²⁾ Vielfach findet man, wie überhaupt in modernen Untersuchungen, den Zweck besonders hervorgehoben: Politik

¹⁾ Politik, herausg. von Cornicelius, Bd. 1, Leipzig 1897 (2. Aufl. 1899), S. 1.

²⁾ So Bluntschli, im Deutschen Staatswörterbuch, Bd. 8, Stuttgart und Leipzig 1864, S. 117. (Siehe ferner Bluntschli, Lehre vom modernen Staat, III. Teil, Politik, Stuttgart 1876, S. 1—3.) Anschliessend: Grimm, Deutsches Wörterbuch, Bd. 7, S. 1979; v. Holtzendorff, Die Prinzipien der Politik, 2. Aufl. Berlin 1879, S. 1.

Nach Rehm, Allgemeine Staatslehre, Freiburg i. B. 1899, S. 9, ist die Rechtspolitik „als Lehre . . die Lehre von der Politik als Tätigkeit“.

An der Zweiteilung wird allgemein festgehalten.

(Ältere Literatur über den Begriff der Politik siehe bei R. v. Mohl, Die Geschichte und Literatur der Staatswissenschaften, Bd. 3, Erlangen 1858 S. 348—351; siehe ferner: Conring, De civili prudentia, Helmstädt 1662, cap. 4 und 5. Vgl. auch die Literaturangaben bei F. v. Holtzendorff, Die Prinzipien der Politik, 2. Aufl., S. 334—337.)

die Lehre von der zweckmässigsten Staatsgestaltung.³⁾ Nur vereinzelt wird betont, dass bei der Politik die Machtverhältnisse Ausschlag geben.⁴⁾ Endlich wird darauf verwiesen, dass der Begriff Politik im modernen Sprachgebrauch enger umgrenzt sei, als die Bezeichnung politisch.⁵⁾

2. Der übereinstimmende Fehler fast sämtlicher Begriffsfixierungen der Politik ruht darin, dass sie rein formal sind. Wenn Politik als Praxis die beste, zweckmässigste oder richtigste Gestaltung der Staatsverhältnisse anbahnt, Politik als Wissenschaft diese lehrt, wissen wir über den Inhalt der Politik — nichts. Denn was das Beste, Zweckmässigste, Richtigste ist, welcher Maßstab hierfür aufzustellen sei, das bleibt eben die offene Frage. Und schliesslich — möchte jemand ernstlich behaupten, dass die Staaten stets aufs beste, zweckmässigste, richtigste regiert wurden und werden? . . .

In den Kern der Dinge können wir, wie stets bei geisteswissenschaftlichen Untersuchungen, nur durch unbe-

³⁾ So im wesentlichen: v. Hertling, im Staatslexikon der Görresgesellschaft, hrsg. von Bachem, 2. Aufl., Bd. 4 (1903), S. 547; J. Schollenberger, Politik in systematischer Darstellung, Berlin 1903, S. 5, 8.

Ähnlich schon R. v. Mohl, Enzyklopädie der Staatswissenschaften, 2. Aufl., Tübingen 1872, S. 543 („ . . Politik . . . die Wissenschaft von den Mitteln, durch welche die Zwecke der Staaten so vollständig als möglich in der Wirklichkeit erreicht werden . .“). Verwandt F. v. Holtzendorf, Die Prinzipien der Politik, 2. Aufl., S. 10 f. (mit ausdrücklicher Ausscheidung der Rechtspflege).

⁴⁾ Vor allem von Gumplowicz, in dessen sämtlichen Schriften; neuestens in seinem Allgemeinen Staatsrecht, 3. Aufl., Innsbruck 1907, S. 27 ff. Siehe auch Rehm, Allgemeine Staatslehre, S. 10; Anton Menger, Volkspolitik, Jena 1906, S. 1 f., 22—25.

Über die staatsphilosophischen Machttheorien (Ludwig von Haller, Seydel u. a.) vgl. mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. 3 (Philosophie des Staates samt den Grundzügen der Politik), München 1906, S. 41—44.

⁵⁾ Rehm, Allgemeine Staatslehre, S. 8: „Politisch“ mit Bezug auf alle öffentlichen Angelegenheiten, d. h. alle Angelegenheiten, die den Staat unmittelbar oder mittelbar angehen.

Man denke auch an die bekannte Stelle im Faust:

„Ein garstig Lied! Pfui! ein politisch Lied!“

fangene historische Betrachtung dringen.⁶⁾ Die Staats- und Rechtsgeschichte erweist ein unaufhörliches Ringen um Macht. Ein Ringen, nicht um rein tatsächliche Macht, sondern um Macht, die im Rahmen des Rechts eingeschlossen ist, durch uraltes Herkommen oder gesetzliche Sanktion gefestigt ist: um Rechtsmacht. Im Namen der Gerechtigkeit⁷⁾ wird neues Recht erstrebt, mit der Tendenz die bestehenden Machtverhältnisse zu ändern.

Dieses Ringen um Rechtsmacht, als Kern der Politik, finden wir denn auch bei den Philosophen oder Rechtsgelehrten, die eine wissenschaftliche Darstellung der Politik geben, im Inhalt ihrer Schriften ganz offen berücksichtigt. Im antiken Bürgerstaat, in den griechischen Stadtstaaten, ist die Bürgerklasse Trägerin der Macht. Daher wird von Aristoteles zuvörderst das natürliche und gesetzliche Sklaventum erörtert und gerechtfertigt.⁸⁾ In der späteren Zeit tritt der Kampf der Träger der autoritativen Gewalt in den Vordergrund. Demgemäss findet man am Eingang der Untersuchungen die Einteilung der Staaten je nach den Inhabern der Regierungs-

⁶⁾ Treffend sagt R. v. Mohl, Staatsrecht, Völkerrecht und Politik, 2. Bd., Politik, Bd. 1., Tübingen 1862, S. 3: „Geschichtliche Tatsachen dienen der theoretischen Staatskunst auf zweierlei Weise. Einmal als Belege der Wahrheit bereits festgestellter Grundsätze; sodann aber auch als Stoff, aus welchem neue allgemeine Regeln entwickelt werden.“

⁷⁾ Treffend Friedrich der Grosse, *L'Antimachiavel*, Avantpropos: „j'ose opposer la raison et la justice au sophisme et au crime; . . .“ (*Oeuvres de Frédéric Le Grand*, t. VIII, p. 61, Berlin 1848.)

Schmoller, Die Gerechtigkeit in der Volkswirtschaft (Zur Sozial- und Gewerbepolitik der Gegenwart, Leipzig 1890, S. 205): „ . . . keine grosse soziale oder volkswirtschaftliche Reform kann unter Hinweis auf ihre Zweckmässigkeit den trägen Widerstand, der sich ihr entgegenstellt, überwinden. Erst wenn es gelingt, das Geforderte als das Gerechte erscheinen zu lassen, zündet die Forderung und setzt die Massen in Bewegung.“

⁸⁾ Politik, I, 2—7. (Während die Untersuchung über die beste Verfassung erst späterhin — 4. Buch, 1. Kap. — einsetzt).

Nur Mangel an historischem Empfinden rechnet Aristoteles die Rechtfertigung der Sklaverei als Fehler an. Aristoteles bewegte sich völlig in der Kultursphäre seiner Zeit.

gewalt. Hierbei nimmt man entweder mit den Griechen (schon vor Plato) bis auf Montesquieu und die Neuzeit, drei Verfassungsformen an: Monarchie, Aristokratie, Demokratie; oder man erachtet — wohl mit mehr Logik — als grundlegend die Zweiteilung: Republik — Monarchie.⁹⁾

3. Der Wesenszug aller Politik ist Streben nach Macht durch Gestaltung des Rechts. In diesem Machtstreben tritt regelmässig der einzelne hinter die Klasse zurück.¹⁰⁾ Hiermit ergibt sich grundlegend der Zwiespalt der Parteien, der (materiell oder ideell) Besitzenden und der Besitzlosen, der Herrschenden und der Regierten: der Kampf um Machtbehauptung, -Erweiterung, -Erstrebung durch Gestaltung des Rechts.¹¹⁾

Das Machtstreben der unteren Klassen offenbart sich in der Geschichte stets als Ringen um Freiheit. So ist denn die neuere Zeit grundlegend gekennzeichnet mit den drei grossen Emanzipationskämpfen: Befreiung der Weltlichkeit durch Abschüttelung des kirchlichen Jochs; politische Befreiung des dritten Stands durch Rechtsstaat und

⁹⁾ Machiavelli, *Il principe* (Raccolta di opere inedite o rare, Firenze 1899), Eingangsworte: „Tutti li stati tutti e'dominii che hanno avuto et hanno imperio sopra li nomini, sono stati e sono o republiche o principati.“

Vgl. dazu mein *System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie*, Bd. 3, S. 68—70, 201 f.

¹⁰⁾ Treffend Gumplowicz, *Soziologie und Politik*, Leipzig 1892, S. 53.

¹¹⁾ Die wissenschaftlichen Darstellungen der Politik erkennen so ziemlich alle implicite meine Auffassung als richtig an. Denn nach den einleitenden Erörterungen gehen sie sofort dazu über, die Verteilung der öffentlichen Rechtsmacht im Staat darzustellen. Vgl.: B. de Constant, *Cours de politique*, I, Paris 1818 (beginnt mit den Worten: „Les pouvoirs constitutionnels sont: le pouvoir royal, le pouvoir exécutif, le pouvoir représentatif, le pouvoir judiciaire.“ In der 2. Aufl., hrsg. von Laboulaye, 1872, handelt das 1. ch.: „De la souveraineté du peuple,“ das 2. ch.: „De la nature du pouvoir royal.“) Dahlmann, *Die Politik*, 2. Aufl., Bd. 1, Leipzig 1847 (fängt ohne weiteres mit der Darstellung der Staatsverfassungen an); Roscher, *Politik*, Stuttgart 1892, S. 1; etc.

Expressis verbis erwähnt wird das Streben nach Macht bei Gumplowicz und Rehm. Vgl. oben, Note 4.

Parlamentarismus; wirtschaftliche Befreiung der Arbeiterschaft im Kulturstaat der Gesellschaftswohlfahrt und der Sozial-ethisierung des Rechts.¹²⁾

4. Zugleich erweitert sich im Laufe der Entwicklung der Kreis der zu aktiver Politik Berechtigten. Gegenüber dem Tyrannen war nur heimliche politische Agitation möglich¹³⁾; — zwischen hinein erfolgte gewaltsame Erhebung (Lehre vom Tyrannenmord; Bauernkrieg; Attentate und Bauernunruhen zurzeit in Russland) seitens der rechtswirtschaftlich Geknechteten. Im Rechtsstaat der Neuzeit wird jeder erwachsene Mann als Subjekt politischer Betätigung anerkannt. Die Frauenemanzipation der Gegenwart erstrebt die politische Aktivität auch für die Frau, zumindest für die erwerbstätige Frau.

5. Auch im Verhalten des Staates nach aussen ist die Politik darauf gerichtet, die eigene Machtsphäre zur Geltung zu bringen und zu erweitern, fremdstaatliche Macht einzuschränken — mit der Behauptung der Rechtsmässigkeit, mit der Tendenz der Einwirkung auf die Rechtsgestaltung.

6. Die Universalrechtsgeschichte erweist eine dreifache Struktur des Rechts: ursprünglich ist es religiös fermentiert; späterhin wird es verweltlicht und rein anethisch; den Schlussstein der Entwicklung bildet die sozialetische Rechtsgestaltung.¹⁴⁾ Die anethische Rechtsepoche kennt nur absolute (subjektive) Rechte, in der sittlich-rechtlichen Rechtsgestaltung werden die subjektiven Rechte beschränkt, begrenzt durch die Anerkennung der Rechtssubjektivität (Personqualität) des dem Recht passiv Gegenüberstehenden. Demgemäss existiert beim Absolutismus neben dem unbeschränkt herrschenden Träger der Regierungsgewalt nur die Masse der Rechtslosen; während

¹²⁾ Vgl. mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. 2 (Die Kulturstufen der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie), München 1905, S. 135—321.

¹³⁾ „With silence, nephew, be thou politic.“ (Shakespeare, König Heinrich der Sechste, 1. Teil, 2. Aufz., 5. Sc.)

¹⁴⁾ Vgl. mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. 2—5.

in der sittlich-rechtlichen Epoche der Neuzeit auch die Interessen der Regierten rechtlich Anerkennung finden. Hierdurch erstreckt sich die Aufgabe der Politik weiterhin auf die Verteilung von Macht durch Rechtsgestaltung.

In der äusseren Politik tritt gleichfalls der Gedanke der Machtverteilung zunehmend in den Vordergrund.¹⁵⁾

Nach diesen Darlegungen ergibt sich als Begriff der Politik: Alle Politik war von je und ist nichts anderes als **Machtbehauptung, -erstrebung, -verteilung durch Gestaltung des Rechts.**

§ 2. Politik als Wissenschaft.

1. Alle Wissenschaft ist Lehre; aber nicht jede Lehre kann als Wissenschaft gelten. Unter Wissenschaft versteht man systematisch geordnete Erkenntnis. Erkenntnis bedeutet aber das Resultat „voraussetzungsloser“ Forschung.

Demnach erwächst die Frage: Ist Politik als Wissenschaft überhaupt möglich? Oder gibt es bestenfalls nur eine Lehre von der Politik, die notwendig oder verdienstvoll sein mag, aber nicht den Anspruch erheben kann, Wissenschaft zu sein? In der Tat ist das Schlagwort der Voraussetzungslosigkeit der Wissenschaft ein holder Wahn. Alle Geisteswissenschaften können nur unter der Voraussetzung einer bestimmten Kultur gepflegt und auch gefördert werden. „Voraussetzungslos“ ist die Wissenschaft, wenn ihre Voraussetzungen lediglich durch die Gegenwartskultur gebildet werden.

Für die wissenschaftliche Politik ergeben sich aus der modernen Kultur gewisse fundamentale Wertungen, Werturteile, die der wissenschaftliche Arbeiter zugrunde legt, zugrundelegen muss: die Postulate des Nationalstaats, der Sozialethik etc. Diese Wertungen erfolgen nicht durch Vernunftschlüsse, sondern auf gefühlsmässigem Grunde.

¹⁵⁾ Vgl. mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. 3, S. 352 ff. (insbesondere S. 358 f. „Herstellung des internationalen Gleichgewichts“); Bd. 4, S. 319 ff. (insbesondere „Schutzzoll und Freihandel“).

Die Abschüttelung der kirchlichen Oberherrschaft, der Rechtsstaat, der Kulturstaat, der Staat der Gesellschaftswohlfahrt, endlich der sich augenblicklich spontan entwickelnde neuzeitliche Klassenstaat¹⁶⁾ wurden und werden nicht auf Grund erhöhter logischer Erkenntnis erreicht, sondern zufolge des Wechsels der rechts- und wirtschaftskulturellen Grundanschauungen. Infolgedessen ist es nicht ganz leicht, die Grenze der wissenschaftlichen Politik gegenüber der blossen Gefühlspolitik und der Agitation mit voller Schärfe zu ziehen. Denn während man sonst von jeder wissenschaftlichen Forschung (mit freilich nur bedingtem Recht) „Voraussetzungslosigkeit“ beansprucht, ist jeder politische Standpunkt, auch der noch so sehr wissenschaftlich gefestigte, voraussetzungsvoll. Auch das gesellschaftliche und wirtschaftliche Milieu, dem der einzelne entstammt, in dem er aufgewachsen ist oder fortlebt, wirken vielfach beeinflussend.¹⁷⁾

In der Tat hebt sich daher die Politik als Wissenschaft gegenüber der unwissenschaftlichen Politik wesentlich nur durch die Methode ab; jene bedeutet systematisch geordnete Lehre, diese nicht. Voraussetzungs- und voraussetzungsvoll sind sie beide.

2. Das Gegenstück zur Gefühlspolitik und zur Agitation, das andere Extrem, bildet der Doktrinarismus, der die Wissenschaft hinter der Chinesenmauer abstrakter Lehren und genereller Regeln erstarren lässt.¹⁸⁾

¹⁶⁾ Vgl. dazu mein System, Bd. 2, S. 483—493; Bd. 3, S. 79—81.

Siehe jetzt auch Gumpowicz, Allgemeines Staatsrecht, 3. Aufl., Innsbruck 1907, S. 264—267.

¹⁷⁾ Treffend betont Ratzenhofer, Wesen und Zweck der Politik, Bd. 1, Leipzig 1893, S. 28 f., das Prävalieren des Gefühls in der Politik.

So sagt ferner v. Treitschke — allerdings verurteilend: „Was man heute politische Ansichten nennt, ist meist nur der Ausdruck wirtschaftlicher und sozialer Interessen.“ (Politik, Bd. 1, S. 1.)

Vgl. auch van Calter, Politik als Wissenschaft, Festrede, Strassburg 1898, S. 8 ff., über die in der wissenschaftlichen Politik erforderlichen Wertungen. (Den Massstab für die Beurteilung soll nach van Calter, a. a. O. S. 15 ff., die Idee der Vollkommenheit bilden.)

¹⁸⁾ Rosin, Grundzüge einer allgemeinen Staatslehre nach den politischen Reden und Schriftstücken des Fürsten Bismarck, München und Leipzig 1898, S. 19: „Die Naturwissenschaft darf nicht die Heilkunst, die Staatswissenschaft nicht die Staatskunst ertönen.“

§ 3. Die Grenzen der wissenschaftlichen Politik.

1. Die Politik als Wissenschaft endigt, wo an Stelle der Lehre die Praxis tritt (Staatskunst der Regierenden; Agitation der Regierten).

Die wissenschaftliche Politik grenzt sich ferner ab gegenüber anderer Wissenschaften: Staatswissenschaften (mit Ausschluss der Politik); Recht; Rechtsphilosophie.

2. Nach antiker Auffassung ist Politik gleichbedeutend mit der Gesamtheit der Staatswissenschaften. Die Politik ist die Staatswissenschaft. In der Neuzeit hingegen haben sich zu selbständigen Wissenschaftsgebieten abgezweigt: Ökonomische Politik, Finanzpolitik und Verwaltungspolitik. Die wissenschaftliche Politik verhält sich zu diesen Wissenschaften, wie der allgemeine Teil einer Lehre zum besonderen. Die Politik im technischen Sinn schliesst begrifflich diese Wissenschaften in sich, tatsächlich werden aber Volkswirtschafts-, Finanz- und Verwaltungspolitik als eigene Wissenschaften gepflegt, sodass die Politik im technischen Sinn nur die *προλεγόμενα* dieser Wissenschaften gibt.

3. Die Grenze zwischen Politik und Recht mag man mit Bluntschli dahin ziehen: Das werdende Recht ist Politik; die zu fester dauernder Ordnung gelangte Politik wird Recht¹⁹).

Das Recht im Beharrungszustand, das geschaffene Recht und seine Anwendung fallen in die Rechtswissenschaft und -praxis. Das Recht in seinem Entwicklungsprozess, die Rechtsuntersuchung *de lege ferenda*, ist Gesetzgebungspolitik und mithin nichts anderes als Bestandteil der Politik.

4. Die Politik soll das, was unter gegebenen Umständen tunlich ist, berücksichtigen²⁰). Sie soll den Verhältnissen Rechnung tragen. (Daher die Lehre von der Tendenz zur „Zeckmässigkeit“ als dem Wesenszug aller Politik).

¹⁹) Staatswörterbuch, Bd. 8, S. 118.

Mit Schärfe wird derselbe Gedanke von Rich. Schmidt formuliert. (Allgemeine Staatslehre, Bd. 1, Leipzig 1901, S. 27.)

²⁰) So schon, treffend: Krug, Politische Kreutz- und Querzüge, Leipzig 1818, S. 11.

Hiernach bestimmt sich das Verhältniß der Politik zur Rechtsphilosophie. Es ist nur die verschiedene Grösse des Gesichtsfelds, wodurch sich Politik und Rechtsphilosophie scheiden: die Politik ist das Kleingeld der Rechtsphilosophie, Rechtsphilosophie ist die Politik im Jahrhundertmaßstab. Eine grosszügige Politik ist stets von rechtsphilosophischem Geist getragen. Andererseits stand die Rechtsphilosophie (samt der Wirtschaftsphilosophie) in Ansehen und war von Einfluss, solange sie die Grundlage der Politik bildete. Die Rechtsphilosophie ist fruchtbar nur als Urquell der politischen Ideen.

Von der Philosophie zur Rechtsmethodik.

Gnaeus Flavius und freie Rechts-Findung.*)

Von

Assessor Dr. ten Hompel, Münster (Westf.).

Freiheit sei der Zweck des Zwanges! Diese Worte des Dreizehnlinden Dichters, Wilhelm Webers geistvolle Sentenz, könnte man mit Fug wohl über den Freiheits-Feder-Krieg setzen, der sich entsponnen hat um die merkwürdige Forderung eines modernen Pseudo Gnaeus Flavius, der ernstlich „im Zeitalter des Individualismus“ dem Richter die Macht zusprechen will, „vom Gesetz abzuweichen, sobald dies nicht völlig klar ist oder von der zeitigen Staatsgewalt wahrscheinlich anders gegeben sein würde“, stets aber das Gesetz zu ignorieren — „in verzweifelt verwickelten oder nur quantitativ fraglichen Fällen“ und hier, wie beim „Schadensersatz für immateriellen Schaden nach Willkür zu entscheiden!“

Jos. Unger hat in seinem Werkchen: Der Kampf um die Rechtswissenschaft, den angedeuteten zersetzenden Anregungen Gnaei Flavii das verdiente unrühmliche Ende bereitet. Vernichtend sind auch die Ausführungen des österreichischen Justizministers in der Wiener Neuen freien Presse. Nicht minder erfolgreich bekämpft O. Bülow in seiner Abhandlung „Ueber das Verhältniß der Rechtswissenschaft zum Gesetzes Recht“ im X. Jahrg. Nr. 13 des „Recht“ den rerum

*) Der Aufsatz ist im wesentlichen eine Gedanken-Kombination aus meinem soeben bei Vahlen, Berlin, erschienenen Werke: „Der Verständigungszweck im Recht“.

novarum cupidum Gnaeum Flavium. Weithin orientierend bringt Bülow auch die einschlägige Literatur.

So können wir uns darauf beschränken, eine ergänzende Gedanken-Nachlese contra Gnaeum Flavium zu halten. Diese Nachlese wird aber nur dann zu ihrem bescheidenen Teil dazu beitragen, die unverkennbare Gefahr einer Flavischen Begriffsverwirrung möglichst mit Stumpf und Stiel auszurotten, wenn sie ohne kleinliche Widerlegungs-Sucht, die uns zuwider ist, nach dem Grundsatz: Tadle nicht, machs besser! einen selbständigen positiven und philosophisch begründeten Ausweg sucht und es dem einzelnen über Gnaeus orientierten Leser überlässt an der Schlussbilanz unseres Gedankenganges, die er unschwer wird ziehen können, einen Gradmesser für Gnae Flavii und evtl. auch für die eigenen abweichenden Ansichten zu suchen.

„Wo Objekt und Subjekt sich berühren, da ist Leben.“ Dieser Ausspruch Goethes auf die Beziehungen des objektiven zum subjektiven Recht angewandt, bietet u. E. eine wahre Fundgrube für den Methodik-Sucher im Recht. Goethe weist uns unerbittlich auf einen Weg, der jeder toten Schulmethode entgegenläuft. Und dieser Weg führt durch die grundlegenden Rechtsbegriffe, ohne ihre Verwertung davon abhängig zu machen, dass sie zuvor definiert seien. Betrachten wir dementsprechend die subjektive Berechtigung und das objektive Privatrecht schon vor erschöpfender Begriffsbestimmung in ständiger Berührung und Wechselwirkung miteinander, so sehen wir die Dinge, die uns beschäftigen, gewissermassen stets bei der Arbeit, in voller Lebensbetätigung und wir erhalten damit für die grossen Unbekannten, für das X und Y im Wesen der Berechtigung und des Rechts wirkliche wägbare Werte, Zahlenwerte, die uns vor dem nur zu weit verbreiteten Fehler schützen, rein algebraische Unterscheidungen, Begriffsbestimmungen ohne Leben, ohne Fleisch und Bein für brauchbare Definitionen zu halten. Kein geringerer als Kant sanktioniert unsern Weg mit den Worten: „Würde man eher gar nichts mit einem Begriffe anfangen können, als bis man ihn definiert hätte, so würde es gar schlecht mit allem Philosophieren stehen.“ „In der Philosophie muss die Definition als abgemessene Deutlichkeit das Werk eher schliessen, als anfangen.“¹⁾ Warum aber sollte

¹⁾ Vgl. Kritik der reinen Vernunft, 2. Aufl. Seite 759. (cit. r. V.) Zur Vermittlung für die verschiedenen Kant-Ausgaben vgl. Kehrbachs Reclam-Ausgabe. — Vgl. ferner Kants Untersuchung über die Deutlichkeit der Grundsätze der natürlichen Theologie und Moral. 2. Betrachtung.

das für die Rechts-Philosophie und die Rechts-Methodik anders sein?

Und noch ein anderes Wort des Königsberger Philosophen verdient hier besondere Beachtung. Nur müssen wir, um es zu verstehen, uns kurz den allgemein bekannten Vorgang vergegenwärtigen, der sich abspielt, wenn wir einen Gegenstand durch das Vergrößerungsglas betrachten. Wir erblicken hinter der durch die Lupe ersauten Nadel, sobald sie dem Auge bei Annäherung der Lupe völlig verschwindet, das Scheinbild einer grossen Nadel. Dieses Scheinbild ist nur in unserer Vorstellung vorhanden. Wir schauen es von innen heraus in der Idee, im focus imaginarius, wie der Physiker sagt. Das Ideenbild im focus imaginarius des Mikroskops und des Sternen-Refraktors hat der Menschheit den Komos erschlossen. Mehr noch gab uns die von der Materie befreite Idee. Sie verdeutlichte uns das Gebiet der Erfahrung. In diesem Sinne lehrt Kant: „Die Ideen haben einen vortrefflichen und unentbehrlichen, notwendigen regulativen Gebrauch, nämlich den Verstand zu einem gewissen Ziele zu richten, in Aussicht auf welches die Richtungslinien aller seiner Regeln in einem Punkt zusammenlaufen, der, ob er zwar nur eine Idee (focus imaginarius), das heisst ein Punkt ist, aus welchem die Verstandes-Begriffe wirklich nicht ausgehen, indem er ganz ausserhalb der Grenzen möglicher Erfahrung liegt — dennoch dazu dient, ihnen die grösste Einheit neben der grössten Ausbreitung zu verschaffen.“²⁾ Diese anschauliche Vorstellung Kants von der Idee ist so recht geeignet, dem juristischen Methodik-Sucher als Warner und als Wegweiser zugleich zu dienen. Kants Ideenlehre mahnt uns, dass die Ideenbilder imaginäre Grössen sind, die plastisch nur im Symbol erschaut werden können, im Symbol, das wir der Sinnenwelt entlehnen, indem wir etwa sprechen vom Schwanken der Willenswage. Und bescheiden müssen wir uns dabei stets im Gegensatz zu Jhering und der gar zu lebhaften Vorstellungskraft anderer vergegenwärtigen, dass die Symbole als Lichtspender der Idee und die Ideen als Finder der Symbole doch immer nur in sehr unzulänglicher Wechselwirkung zueinander stehen, da die Symbole sich nie ganz mit den Ideen decken,³⁾ wie ohne weiteres aus der Primitivität des Symbols der Wage für unsere Vorstellung von der Verstandes- und Willenstätigkeit erhellt.

²⁾ r. V. 672 ff. Das Citat wird an Hand einer Zeichnung erläutert in Chamberlains Kant S. 64. Ein Werturteil über Chamberlain wollen und können wir hier nicht geben. Für den Methodiksucher bietet Chamberlain in seinem Kant überraschende Ausblicke und manche auch hier verwertete Anregung.

³⁾ r. V. 180 ff.

Keine Rechts-Methodik sollte diese philosophischen Grundwahrheiten übersehen bei der Durchforschung der Frage nach dem Wesen des Rechtsgeschäfts, der Berechtigung und des Rechts. Denn so wie dies Gebiet weist kaum ein zweites in der Rechtswissenschaft eine Fülle von Versuchungen und Versuchen auf, Vergleiche aus der Körper-Welt heranzuziehen und Ideenbilder zur Verdeutlichung zu verwerten. Und überall wird sich das in der Rechtswissenschaft wiederholen, wo das Wesen der Dinge, der Institute, der Normen geprüft wird. Immer weiter droht hier die Jurisprudenz von den philosophischen Leitsätzen abzuirren. Verwickelte Streitfragen entstehen und verzehren die besten Kräfte unserer Grössten selbst da, wo die philosophische Erkenntnis den Knoten spielend lösen würde. Die aus Kant geschöpfte Einsicht in das Trügerische des Ideenbildes, in die innere Unvollkommenheit und Unzulänglichkeit des Vergleichs, der die heissumstrittenen Gedanken vermeintlich so erschöpfend und treffend wiedergiebt, würde der Jurisprudenz eine Fülle von Anregungen und Aufklärungen bringen. Sie würde den ganzen Wert der anregenden Problem- und Frage-Stellung überall schon für sich in das rechte Licht stellen. Die Vergleiche und Ideenbilder würden nicht mehr, wie heute, so vielfach als Mantel für die innere Leere des Gedankens ausgehangen, sondern sie würden im Sinne Kants voll Skepsis gegen ihren trügerischen Gehalt vorsichtiger und mit weniger Genügsamkeit verwertet und als ein höchst wichtiges pädagogisches Anschauungsmittel erachtet werden. Auch würde der Vergleich, als ein Hilfsmittel geschätzt, das uns eine erhebliche Erleichterung im Durchdringen des Stoffes gewährt, ohne jenen Tropfen Unbehagen zu beseitigen, der die Schwierigkeit des Problems auch weiterhin ahnen lässt und zu neuem Werk, zum Fortspinnen der vielfach nur angeschnittenen Gedanken und Ideen-Kette treibt. Und ihrem ernstlich mitarbeitenden Jünger würde die Rechtswissenschaft im vergleichsweisen körperlichen Mitschauen der Grundbegriffe zum plastisch herausgewirkten Leben werden. Leben sprüht auf in der Vereinigung des objektiven und des subjektiven Rechts, im Rechtsgeschäft, dem aus dieser Vereinigung hervorgegangenen Rechtsgeschöpf. Geheimnisvolles Leben ist es, Leben und Bewegung, erschautes Werden im Wesen der Grundbegriffe, Leben, Bewegung und Werden im Lichte der Philosophie. Ohne die Philosophie aber ist selbst die Geschichte nur ein

exaktes Nebeneinander, um nicht zu sagen, Durcheinander von Teilen. Und so ist es in sich notwendig verfehlt, für die Rechtswissenschaft alles Heil nur und ausschliesslich von der exakten historischen Methode zu erwarten. Nur als Philosoph und Historiker wird der Jurist vor allem auch beachten, dass es bei aller Ungewissheit der Erkenntnis vom Wesen der Dinge und nicht zuletzt vom Wesen des Verstandes und des Willens, des Verständigungswillens im Recht, dennoch Forschungserfolge in der Philosophie gibt, die einen gewissen aussergeschichtlichen Ewigkeitswert in sich tragen, und eine Fülle des Lichtes ausstrahlen.

Diese wissenschaftliche Tatsache sollte auch in der Jurisprudenz mehr und mehr von der chemischen Analyse der Einzelbestimmungen ablenken und zum mindesten gleichzeitig auf den Wert des Spektrums hinleiten, welches die Ausstrahlungen der Philosophie durch die Paragraphen des Gesetzes Rechtes projizieren. Ist es wissenschaftlich und praktisch, zunächst die spezifisch juristischen Auslegungs- und Forschungs-Chemikalien über die Einzelbestimmungen des bürgerlichen Rechts zu ergiessen und alsdann mit dem philosophischen Scheinwerfer das Feld der Tätigkeit zu beleuchten, vielleicht gar auch, um nicht ein Trümmerfeld vernunft- und verstandswidriger Ergebnisse zu entdecken, die Philosophie ganz auszuschneiden . . . Oder aber ist es wissenschaftlicher und praktischer, zunächst die von den Grundgesetzen der Vernunft und des Verstandes, die von der Forschung zumal Deutschlands grosser Philosophen ausgehenden Lichtwellen durch die positiven Rechtsbestimmungen und Institute zu leiten, und je nach der philosophischen Spektral-Analyse des bürgerlichen Rechts die Mittel zur spezifisch juristischen Rechtserforschung und Auslegung vorsichtig kritisch zu wählen, bereitzustellen und anzuwenden? Die Antwort ist so selbstverständlich und einfach, dass sie sich aufdrängt. Eine Vermittlung zwischen beiden Fragen ist grundsätzlich unmöglich. Wer sie versuchen wollte, würde Unklarheit schaffen, statt zu klären. Diesem Schicksal verfällt Schwarz (Budapest), wenn er laut dem Recht, 1906, S. 548/549, in einem Vortrag über Wesen und Aufgaben der Rechtswissenschaft sagt: „Gegenüber dem rationalistischen Subjektivismus des XVIII. Jahrhunderts sei im XIX. die historische Rechtswissenschaft mit ihrer Forderung der Positivität und Quellenmässigkeit, mit der Betonung der Alleinberechtigung des geschichtlich gewordenen siegreich durchgedrungen. Gleichwohl dürfe man die grossen Verdienste des Naturrechts nicht unterschätzen. Von der historischen Schule stamme die aus-

schliessliche Positivität des Stoffes unserer Dogmatik; von der naturrechtlichen die philosophische Methode. Das Wesentliche sei eben die Methode: das vom gegebenen Rechtsstoffe unabhängige dauernde internationale Gut des Juristen. Dem, was die juristische Methode aus dem positiven Stoffe zutage fördere, stelle sich der sogenannte gesunde Menschenverstand gar häufig entgegen; aber diese Verachtung der Wissenschaft sei eine bornierte und keineswegs vernunftgemässe Auffassung; ohne Wissen bringe es die Vernunft nicht weit. Die Methodologie der Rechtswissenschaft werde noch immer erwartet.“

Man wird sie unseres Erachtens noch lange vergebens erwarten und zwar ebensolange, wie die Einseitigkeit des Satzes verkannt wird: „Ohne Wissen bringt es die Vernunft nicht weit!“

Wichtiger scheint mir die Frage zu sein, wie weit und wohin denn ohne die Vernunft das Wissen gelangt? Schwarz spricht es selbst aus und konstatiert, dass sich der sogenannte gesunde Menschenverstand gar häufig dem entgegenstelle, was die juristische Methode aus dem positiven Stoff zutage fördert. Nichts hat einen tieferen Eindruck auf meine Studienjahre hinterlassen, als die heute in den deutschen Hörsälen Gott Dank unmögliche Aufforderung: „Entscheiden sie zunächst nach dem gesunden Menschenverstand. Die juristische Entscheidung werden Sie in anderer Richtung finden.“

Wissenschaftlich scheint es mir geboten zu sein, aus dieser Jugend-Reminiszenz und der gegenwärtigen Aeusserung Schwarz' die schwersten Bedenken und eine peinliche Gewissensforschung gegen jede dem gesunden Menschenverstand entgegenarbeitende Methode herzuleiten. Weit wissenschaftlicher und sachgemässer dürfte das sein, als der Versuch, das Aufbäumen des gesunden Menschenverstandes mit den Worten abzuspeisen: eine bornierte und keineswegs vernunftgemässe Auffassung! Nur in der bescheidenen Skepsis der Wissenschaft sich selbst und ihrer Methode gegenüber dürfte die Sehnsucht nach der auch von Schwarz noch erwarteten Methodologie erfüllt werden. Und hier ringen Wissenschaft und Praxis völlig Hand in Hand. Niemand wird heute mehr den selbstherrlichen Rationalismus des XVIII. Jahrhunderts begünstigen. Ganz gewiss aber wird auch niemand heute irgend einer Wissenschaft und zuletzt der Jurisprudenz im Ernste die Entdeckung und den Besitz der richtigen Methode zubilligen, solange die Forschungsergebnisse der Methode verstandes- und vernunftwidrig und damit unphilosophisch sind, oder doch sein können. Die Philosophie wird solange in ihrer rechten Bedeutung für die juristische Forschungsmethode verkannt, als ein Vertreter der

neuzeitlichen Rechtswissenschaft unwidersprochen behaupten darf, dass Forschungsergebnisse einer wissenschaftlichen Methode entspringen könnten, obwohl sie dem gesunden Menschenverstand widersprechen.

Damit ist die Antwort auf unsere Frage noch klarer angedeutet. Sie kann nur lauten: Das nach Schwarz' Worten vom gegebenen Rechtsstoff unabhängige, dauernde internationale Gut des Juristen: das Licht der philosophischen Grunderkenntnis aus Menschenverstand, Vernunft und Erfahrung muss zunächst die Spektralanalyse des positiven Rechts Stoffs geben. Da, wo sich Flecken im Spektrum zeigen, wird eine verstandes- und vernunftgemässe Korrektur durch den Gesetzgeber von der Wissenschaft und Praxis vorbereitet und verlangt werden müssen, weil das geltende Recht und seine Konsequenzen niemals seine Herkunft aus Menschenverstand und Erfahrung verleugnen und also auch niemals dem gesunden Menschenverstand und damit den historisch-philosophischen Grundgesetzen widersprechen darf. Dem also hergestellten oder von vornherein vorhandenen Einklang zwischen Recht und Menschenverstand wird das klare fleckenlose Spektrum des positiven Rechtsstoffes in der philosophischen Beleuchtung entsprechen.

Wie nun der Chemiker ursprünglich nur nach dem Sonnenspektrum seine spezifisch chemischen Hilfsmittel zur Zerlegung und Zergliederung des durchleuchteten Stoffes richtig wählen kann, und nur mit Hülfe des Sonnenspektrums die für den durchleuchteten Stoff ungeeigneten und zerstörenden Chemikalien auszuschcheiden vermag, — so wird auch die richtige juristische Methode ihre spezifisch rechtlichen Forschungs- und Auslegungs-Mittel nur dann treffend wählen, wenn sie die rechte Beziehung zum Spektrum der philosophischen Rechts-Stoff- und Paragraphen-Durchleuchtung stets klar und bestimmt im Auge behält. Nur so wird auch die historische Beurteilung und Bewertung des Rechtsstoffes sichere Bahnen gehen, kritisch selbständig und zielbewusst den jeweiligen Zeitverhältnissen gerecht werden können.

Wir sprechen damit einer philosophisch-historischen Methode das Wort, befürworten ein wissenschaftliches Verfahren, das mehr und mehr als die recht eigentlich zeitgemässe Richtung der Jurisprudenz sich für den unbefangenen Beobachter heute schon durchringt. Im übrigen dürfte angesichts der Forschungsergebnisse und der Bedeutung neuzeitlicher Philosophie und Geschichts-Wissenschaft nur eine

philosophisch-historische Methode der Jurisprudenz ihren Ehrenplatz in der Reihe der Wissenschaften auf die Dauer sichern und ein Urteil ein für allemal unmöglich machen, wie es Chamberlain in seinen Grundlagen mit den Worten oben hinwirft: „Jurisprudenz ist eine Technik!“

Den Richter aber erhebt die philosophische Wahrheit und die aus ihr fließende praktische Grundmaxime nicht über das Gesetz, denn er ist Lichtträger für diese Grundmaxime und ihre Strahlen sollen nicht über das Gesetz hinweg, sondern durch das Gesetz hindurch gehen, damit alle Unstimmigkeiten im Gesetz ihre Schlagschatten werfen und in der Anwendung um so dringender zur Abhülfe mahnen, je schwerer der gesetzliche Fehlgriﬀ ist und je greller der Richter ihn beleuchtet hat. Ein schärferer Gegensatz zu Gnaeus Flavius ist nicht denkbar, und es kann de lege ferenda nicht nachdrücklich genug auf den unschätzbaren Wert der richterlichen Stellung und Aufgabe, wie wir sie formulierten, hingewiesen werden. Nur die Bindung des Richters an das Gesetz sichert den Fortschritt und die Läuterung des Rechts. Gnaeus Flavius vernichtet beides. Sein Richter steht über dem Gesetz und die Fülle des Wahrheitslichtes, das er auszuströmen vermag, trifft nicht das geltende Recht, beleuchtet nicht die Schwächen, Fehler und Fortschritts-Perspektiven des Rechts, sie fällt ins Leere: über das Gesetz hinweg.

Besonders wertvoll wird es sein, wenn aus der Ueberordnung der Philosophie über den gesamten Rechtsstoff auch für die Quellen und insbesondere für die römischen Quellen ein erhöhter Ausgleich der Widersprüche folgt. Es wird daran ebenso wenig zu zweifeln sein, wie an der Hebung eines wahren Schatzes philosophischer Grundwahrheiten aus den deutschen Rechtsquellen. Nur andeutungsweise sei hier auf das tiefsinnige altdeutsche Rechts-Sprüchwort hingewiesen: „Recht ist Wahrheit! Wahrheit ist Recht!“ Man halte daneben den Spruch der Römer: *res judicata pro veritate habetur!* Die vergleichende Rechtswissenschaft dürfte auch auf philosophischem Wege manche Frucht ernten.

Den Römer aber werden wir philosophisch nicht zu hoch einwerten dürfen. Rechtspraktiker war der römische Jurist, jedoch kein selbständiger Rechtsphilosoph. Auch Sokolowski hat in seinem Werk die Philosophie im Privatrecht (Halle 1902) nur den Nachweis der Beeinflussung von Roms Klassikern durch philosophische Systeme erbracht,

wie Ermann (Münster) in den Göttinger gelehrten Anzeigen, 06, 396 zur Kritik Sokolowskis treffend hervorhebt. Der Deutsche wird das beachten und seine Stärke nun nicht etwa in der Ablehnung jeder philosophischen Beeinflussung, etwa im rein Historischen, sondern in der Philosophie und Praxis zugleich suchen müssen. Nur diese Konsequenz entspricht dem Werte des philosophischen Einschlags für das römische Recht, und den Lehren, die sich aus der Zurücksetzung der Philosophie durch die Römer und aus dem Zurücktreten der Praxis im germanischen Recht mit all seinen philosophischen Tiefen als gesunde Mittellinie ergeben.

So wird sich der Deutsche seiner schöpferischen Kraft und seiner säkularen Aufgaben im Recht der Gegenwart mit modernem Sinn für Philosophie und Praxis neben dem Römer vollauf selbständig bewusst bleiben. Kant sagt, dass seine Zeit erst nach hundert Jahren kommen werde. Diese Vorahnung reift heute ihrer Erfüllung entgegen. Die Jurisprudenz wird auch dieses Zeichen der Zeit verstehen, sie wird ihren selbständigen Anteil an Kant und an der Blüte deutscher Philosophie erringen und endlich die Auswüchse der Naturrechtslehren aus einer noch nicht Kant reifen Zeit, von ihrem wahren Kern scheiden.

Wieder und wieder muss es gesagt werden, und um so nachdrücklicher muss es betont werden, je selbstverständlicher es im Grunde ist: Die philosophische Lichtquelle für sich und die geschichtliche Rechtsmaterie für sich, dienen zu nichts und mögen in ihrer Vereinzelung den Stubengelehrten und den Techniker-Juristen interessieren. Die Jurisprudenz ist die Mathematik des täglichen Lebens und des Weltverkehrs.

In der praktischen Anwendung erst wird das Schemenhafte des Jheringschen Zwecks an sich und des Hegelschen Willens an sich erkannt. Erst in der Praxis des täglichen Lebens wird der Zweck zum Verständigungs-Zweck, der Wille zum Verständigungs-Willen und Wesensträger von Rechtsgeschäft und Recht. In den mannigfachsten Formen begegnet uns das Geschöpf aus Menschenverstand und -wille, der Verständigungswille im Recht und im Rechtsgeschäft, jedoch, und darin liegt der Gewinn, stets unter wechselnder Beleuchtung. Und in dieser stets wechselnden Belichtung durch das Leben wird erst das Rechtsgeschäft zur anschaulichen Wirklichkeit, zum recht eigentlichen Lebensträger im Recht. Wo der objektive Wille der Gesamtheit, und der

subjektive Wille des einzelnen, wo die objektive Verständigungs-Richtschnur aller und der subjektive Verständigungswille der Persönlichkeit, wo Objekt und Subjekt sich berühren, da ist Leben, da ist Bewegung, da ist wesenhaftes Sein im Recht.

Wo aber Leben ist, da wird so recht zum Ausdruck kommen müssen, dass bei aller Notwendigkeit einer streng wissenschaftlichen Methodik, dennoch die Methode nur im Dienste der Wahrheit des Lebens stehen darf, nicht aber das Leben erdrücken oder auch nur einschnüren darf. Diese Erkenntnis muss dann zu dem versöhnenden Ausklang aller Methodik mit dem Leben, zu der Einsicht führen, die ein geistvoller Philosoph dahin formuliert hat: „Weil die Wahrheit unendlich weit, tief und vielseitig ist, darum bedarf es unendlich vieler eigenartiger Ausgangspunkte oder Voraussetzungen, um von ihnen aus dem gemeinsamen Ziele, der Wahrheit selber entgegenzustreben und so der unendlichen Allseitigkeit durch die Vielheit der Ausgangspunkte annähernd gerecht zu werden. Es wäre Beschränktheit, wenn man auch nur auf eine Voraussetzung oder auf einen Ausgangspunkt des geistigen Entwicklungsganges und der grossen Forschungsfragen verzichten wollte. Die Geisteswelt mit ihren unzähligen Voraussetzungen oder Lebenslagen bedeutet nichts anderes, als die dem Denken gestellte Riesenaufgabe von allen möglichen Ausgangspunkten aus den heiligen Gral der Wahrheit zu suchen und zu finden.“

Neuhegelianismus.

Im Anschluss an das Werk von Benedetto Croce:

Ciò che è vivo e ciò che è morto della filosofia di Hegel
(Bari 1907).

Von

Josef Kohler.

Die Nachfolger Hegels waren meistens nicht in der Lage, sein grosses Werk durch Umbildung und Erneuerung fortzusetzen. Wie gewöhnlich, hafteten sie an den Fehlern mit besonderer Hartnäckigkeit, oder aber sie schleuderten, wie es Feuerbach und später D. F. Strauss taten, den ganzen philosophischen Apparat beiseite und warfen sich dem ödesten Naturalismus und Positivismus in die Arme. Zwar Feuerbachs Werke enthalten immer noch einige Funken der gewaltigen Lehre; dass aber ein David Friedrich Strauss am Ende seiner

Tage ein Werk schreiben konnte, so platt und materialistisch flach wie „Der alte und der neue Glaube“, das ist ein ständiger Flecken auf unserem philosophischen Deutschland.

Mit besonderer Kraft haben die Italiener s. Z. die frohe Botschaft der Hegelschen Philosophie angenommen, und Spaventa wie Vera gehörten zu den eifrigsten Vertretern des grossen Denkers. So ist denn auch heutzutage Croce einer derjenigen, der, ohne von dem Neuhegelianismus Deutschlands näheres zu wissen, sich zu einer zeitgemässen Umbildung Hegels entschlossen hat, und seine Werke gehören zu den beachtenswertesten Erscheinungen der heutigen philosophischen Literatur, viel beachtenswerter als die ständigen Rufe nach Kant, die uns in einen längst überwundenen Stand der Philosophie zurückversetzen möchten; denn diejenigen, die vor etwa 45 Jahren zuerst den Schlachtruf: „Zurück zu Kant“ erhoben haben, zeigten damit nur, dass sie nicht in der Lage waren, das grosse Werk des Meisters Hegel fortzubilden: jeder Meister muss seine Fortbildner haben, niemals kann ein Genius allein die ungeheuere Fülle einer neuen Wahrheit vollständig erschöpfen. Und wehe, wenn es an solchen Fortbildnern gebricht!

Croce betont die ungeheuere Tat Hegels, dass er durch den Begriff der Entwicklung die Brücke baute zwischen Sein und Nichtsein und dadurch die ständigen Kämpfe der Philosophie versöhnte, indem er die zwei Richtungen der Weltbetrachtung einigte, welche bisher die ganze Philosophenschar entzweit hielten: 1. die Philosophie des Seins als des ewig bewegungslosen Positiven gegenüber dem Nichtsein als der ewigen Leere und 2. die Philosophie der Bewegung, die sich wiederum in Atomismus und in verschiedene andere Formen gespalten hat; Hegel erst vermochte durch den Begriff der Entwicklung beides zu verankern, denn das Ewige bleibt das Ewige in der Entwicklung, weil diese nur entfaltet, was im Ewigen bereits enthalten ist, und so schwenkt es vom Sein zum Nichtsein über, indem stets einiges negiert wird, damit ein drittes Neues entsteht, das vorher im Schosse des Ewigen schlummerte.

Croce fügt aber bei, dass Hegel auf Abwege kam, indem er die dialektischen Prozesse von Thesis, Antithesis und Synthesis auf Begriffe ausdehnte, die sich nicht als Gegensätze, sondern nur als Unterschiedsbegriffe darstellen, auf Begriffe, deren Substanz allerdings gegenseitig in Verbindung tritt, aber ohne dass durch den einen der andere aufgehoben wird. Es war ein schwerer Irrgang Hegels, wenn er Kunst und Philosophie in den Formen von Thesis, Antithesis und Synthesis behandeln wollte, als wenn die Kunst in der Philosophie aufgesogen würde, während zwar allerdings die Philosophie immer etwas von der Kunst an sich tragen muss, aber durchaus nicht die Kunst aufhebt, sondern das Fortbestehen der Kunst voraussetzt. In diesem Missbrauch der Dialektik sieht Croce den Fehler Hegels.

Das ist zum Teil richtig, aber der Fehler Hegels liegt tiefer. Die Dialektik ist eine Form, um die Entwicklungs-idee in einer unserer Denktätigkeit entsprechenden Weise zu verkörpern. Sie war zugleich das Mittel, die Begriffe des Seins und Nichtseins zu läutern und die Sprache tauglich zu machen, um die Entwicklung darzustellen. Während die Eleaten und ihre Nachfolger, während Cartesius und Spinoza strauchelten, weil sie das ständige Werden mit dem Prinzip des ewigen Seins nicht verbinden konnten, hat Hegel auf die einfachste Weise Rat geschaffen: aus Sein und Nichtsein geht das Werden hervor. Das Werden zeigt, dass das Sein nur ein Abstraktum ist, das in Verbindung mit dem Nichtsein, d. h. unter Vernichtung zahlreicher Möglichkeiten, die in dem Sein ruhen, fähig ist, zu einem Konkreten zu werden. Dies war eine der grossartigsten begrifflichen Errungenschaften, wodurch mit einem Schlage die Entwicklung gekennzeichnet und als eine Quelle von Möglichkeiten dargelegt wurde, aus der alle Einzelheiten hervorgehen. Das muss Hegel unvergessen bleiben; denn ohne diese Idee hätten wir keine Geschichte, und die ganze historische Auffassung der Welt ist Hegel zu verdanken, — wahrlich Verdienst genug, um ihn den grössten Denker aller Zeiten an die Seite zu setzen. Und dies gilt, auch wenn der

Gedanke vom Sein und Nichtsein schon von anderen Geistern vorausgedacht worden ist, vor allem von Laotse in dem nie genug zu bewundernden Buch von der Weltvernunft, dem Tao-te-king. Hier heisst es in c. 11¹⁾: „30 Speichen einigen sich zu einer Nabe, und auf den leeren Zwischenräumen (also dem Nichtsein) beruht des Rades Nützlichkeit. Aus Ton knetet man ein Gefäss, und aus dem leeren Raum ergibt sich des Gefässes Nützlichkeit. Dadurch, dass man Türen und Fenster herausbricht, entsteht das Wohnhaus; in diesen Raumlücken (also im Nichtsein) liegt des Raumes Nützlichkeit. Damit daher das Sein (konkret) nützlich wird, muss das Nichtsein ihm den Nutzen schaffen“.

Mit diesen erstaunlichen Worten hat Laotse bereits, zwar nicht die Theorie der Entwicklung, wohl aber den Grundgedanken Hegels erkannt, dass das allgemeine Sein dadurch bedeutsam wird, dass aus den vielen Möglichkeiten des Seins eine Reihe herausgenommen wird. Nur durch Verbindung von Sein und Nichtsein entsteht das Konkrete und damit die Welt.

Aber die Errungenschaft Hegels darf nicht dazu missbraucht werden, dass man auf dem ganzen Gebiete der Weltentwicklung Thesis, Antithesis und Synthesis anwendet, welche nur dazu da sind, um das Werden zu erklären und der Entwicklung ihre Stelle zu geben im Sein der Welt: die Weltentwicklung, einmal entfacht, entfaltet sich in tausend und tausenderlei Weisen, und aus der unendlichen Möglichkeit von Entwicklungen, lässt sich nicht durch begriffliche Abstraktion die wirkliche ableiten. Wer weiss, dass es zum Dasein der Pflanze gehört, dass sie aus einem Keime zur Blüte und Frucht sich entfaltet, der weiss noch sehr wenig von Botanik und kann durch blosser Setzung, Entgegensetzung und Synthese uns nicht lehren, wie sich diese Entwicklung beim Eichbaum, bei der Tanne, bei der Rose oder bei der Nelke gestaltet. Aus der

¹⁾ Ich folge dem Werk von Carus, Lao tze's Tao-te-king (Chicago 1898), welches den einzig richtigen Weg geht, das Chinesische Wort für Wort wiederzugeben, sodass eine ständige Kontrolle möglich ist. Selbst die in vielem tüchtige Übersetzung von Strauss führt auf Abwege (S. 51 f. ist, so wie es steht, kaum verständlich). Eine neue Wiedergabe werde ich demnächst liefern.

unendlichen Fülle der Möglichkeiten schafft die Welt nach ihren Prinzipien, und nur durch ständige Erforschung des Einzelnen können wir erkennen, wie der Grundsatz der Entwicklung sich in allen Ecken und Winkeln der Welt in unendlicher Mannigfaltigkeit betätigt. Es ist ein Missbrauch des Hegelschen Denkens gewesen (den allerdings der Meister selbst verschuldet hat) zu meinen, dass man mit der dialektischen Methode die Einzelheiten der Welt erkennen könne, sodass die Einzelwissenschaften in der Philosophie aufgingen. Die Philosophie kann uns a priori natürlich die Gesetze des Daseins entfalten, sie kann auch schliesslich einige der letzten Ziele und Zwecke des Werdens wahrscheinlich machen, im übrigen aber hört der Apriorismus sofort auf, fruchtbar zu sein, und nur die Beobachtung kann uns weiter fördern.

Das ist der Standpunkt des Neuhegelianismus. Er nimmt von Hegel den Entwicklungsbegriff, er verbindet die Heraklitische Lehre mit der Lehre der Eleaten, die Lehre der Sankhyaschule mit der des Vedânta, er übernimmt den Platonismus insoweit, als ihm bewusst ist, dass hinter dem realen ein idealer Hintergrund steht, er überwindet die erkenntnis-theoretischen Zweifel Kants durch das Bewusstsein der Zusammenpassung zwischen unserem Denken und dem Weltprozess als den Gliedern eines und desselben Ganzen — etwas, was bereits durch Tommaso Campanella vorgebildet worden ist, — er setzt anstelle der Einförmigkeit Spinozas die Fülle des Lebens und anstelle des Hegelschen Schablonismus, der, mit der Dialektik Missbrauch treibend, die Welt aus dem eigenen Ich heraus konstruieren wollte, die frische Wirklichkeit.

Wenn wir auch Croce nicht in allen Punkten zu zustimmen vermögen, so teilen wir mit ihm doch die Überzeugung, dass ein unvergänglicher Kern in Hegels Lehre liegt, und dass es sich nur darum handelt, ihn fortzubilden; zu gleicher Zeit aber auch, dass eine solche Fortbildung notwendig ist, um die Philosophie auf der Höhe zu erhalten, auf die sie Hegel gebracht, und sie vor dem Absturze in die Kantsche Lehre zu bewahren, welche, wenn man sie folgerichtig durchführt, zur Selbstvernichtung der Philosophie führt.

II. Sozialphilosophie.

Ethik und Psychologie im deutschen Sozialrecht.

Von

Professor Dr. Stier-Somlo in Bonn.

Der modernen Rechtsphilosophie winken grosse und neue Aufgaben. Gegenüber den ältern, verdienstvollen, insbesondere deutschen Denkern hat ihr Kohler jenen eigenartigen Zug in die Weite, jenen grandiosen Schwung gegeben, der sie offenbar zu beherrschen beginnt: Von ihm datiert jenes kühne Ausgreifen, das als Stoffgebiet die Natur- und Kulturwelt in beinahe unbegrenzter Ausdehnung erfasst, die Rechtsbildungen sowohl in ihren engeren Beziehungen von Mensch zu Mensch, — wie im Familien- und Erbrecht, — und in loseren, — wie im Schuldrecht und in gewissen bis zum Staate hinaufreichenden gesellschaftlichen Verbindungen — unter die Sonde nimmt, ferner nicht nur, was nahe liegt, das Strafrecht, sondern auch das Prozessrecht philosophischer Gesamtanschauung unterwirft.

Darüber hinaus scheint mir aber ein Problemgebiet sich zu dehnen, das so bald als möglich erschlossen werden muss. Es harren der Lösung Aufgaben, deren soziologische Fakten noch nicht einmal scharf erkannt, geschweige denn gesammelt und gesichtet sind, um so die Unterlagen für philosophische Betrachtung und Konstruktion zu bieten. Es handelt sich um Lebenserscheinungen, die sich an modernste Rechtsgebilde anknüpfen und ihr bestimmtes Gepräge erhalten durch die Massenhaftigkeit der, Rechtsanwendung heischenden Fälle und

durch den Einschlag des jüngstzeitigen Gemeinschaftsgeistes, schliesslich durch dasjenige, was ich mit annähernder Richtigkeit das ethische Sozialgefühl nennen möchte. Es ist allgemein bekannt, wie sehr gerade die Auffassungen über das sittlich unbedingt Erforderte zur Entstehung der Arbeiterschutzgesetzgebung geführt haben. Zunächst einmal in England. Dort wo sich die Fabrikindustrie zuerst zu hoher Blüte entwickelt hat, war das Elend der Ausbeutung auch sehr bald an der Tagesordnung. So haben denn von höchster Ethik beseelte Männer, von denen ich nur einen, Robert Owen nenne, in einer Richtung gewirkt, in der man schliesslich zu einer gewissen Ausgleichung jener Schäden gelangen musste, die am Ende des 18. Jahrhunderts auch als Folgen der Lehren des Adam Smith und seiner Schule sich herausstellten. Diesen war der Arbeiter nur Produktionsfaktor und mehr oder minder ausschliesslich unter dem Gesichtspunkt der Wirtschaftlichkeit betrachtet; das Bestreben einer möglichen Verringerung der Produktionskosten musste notwendigerweise zur Verschlechterung der Lohnverhältnisse führen. So ist denn bereits im Jahre 1802 das berühmte Fabrikgesetz „The Moral and Health Act“ entstanden, das betrieben zu haben das grosse Verdienst Sir Robert Peels bleibt. Nicht minder wirken dann seit dem Anfang der dreissiger Jahre des 19. Jahrhunderts, seit der Chartistenbewegung, gerade die ethisch gesinnten Männer in England, um nicht nur die schlimmsten Missstände der Arbeit von Kindern, Jugendlichen und weiblichen Personen von staatswegen zu beseitigen, sondern überhaupt den wirtschaftlich Schwächeren zu stützen, auch den erwachsenen Arbeiter mit einer gewissen Garantie der staatlichen Protektion zu umgeben. Selbst in den vierziger Jahren steckte die heute schon mehr verbreitete Erkenntnis in den Kinderschuhen, dass die höhere Lebenshaltung der Arbeiter, ihre gesundheitliche, sittliche und wirtschaftliche Besserstellung auch als Bedingung für die bessere Arbeitsleistung und damit im Interesse der Arbeitgeber liegend aufgefasst werden muss. Denn gerade in den vierziger Jahren veranstaltete die englische Regierung

amtliche Enqueten über die Lage der Arbeiter in der Industrie, insbesondere der Kinder, Enqueten, deren Eindruck heute noch geradezu grauenvoll ist, und deren unanfechtbare Tatsachen Zeiten schlimmster Sklaverei des Altertums nicht allzu hart erscheinen lassen. In Deutschland ist die Arbeiterschutzesetzgebung gewiss nicht auch des ethischen Momentes barm gewesen, aber es wirkte dort primär von vorne herein — und das soll gewiss kein Tadel sein — eine grosse Summe von Intelligenzmomenten mit. Im Jahre 1828 schon machte der General von Horn den König darauf aufmerksam, dass die Rheinprovinz nicht mehr imstande sei, das entsprechende Truppenkontingent zu stellen, weil die Ausbeutung der jugendlichen Arbeitskräfte durch die Fabrikarbeit zu einer körperlichen Entartung der Bevölkerung geführt habe. Seitdem, und insbesondere in den dreissiger Jahren, zeigten sich stärker die Nachteile der Gewerbefreiheit und des freien Arbeitsvertrages in Preussen. Es entstand das bedeutungsvolle Regulativ vom 9. März 1839, in dem verboten ist die Annahme von Kindern in Bergwerken, Fabriken, Poch- und Hüttenwerken zu einer regelmässigen Beschäftigung, und ferner wird das höchste Mass der täglichen Arbeitszeit jugendlicher Personen von 9—16 Jahren auf 10 Stunden festgesetzt, die Nacht-, Sonn- und Festtagsarbeit jugendlicher Personen verboten. Der elsässische Fabrikant Daniel Le Grand hat im Jahre 1840 dieses preussische Regulativ mit einer Denkschrift den Regierungen Frankreichs, Deutschlands und der Schweiz und den in Berlin versammelten Bevollmächtigten der Staaten des Zollvereins eingesandt „als ehrerbietige Aufforderung, nicht länger zu säumen, das preussische Fabrikgesetz einzuführen, welches mit so tiefer Einsicht und weiser Fürsorge abgefasst ist.“ Weitere Etappen in der Arbeiterschutzesetzgebung in Preussen stellen dann die allgemeine Gewerbeordnung vom 17. Januar 1845 und insbesondere eine Verordnung vom 9. Februar 1849 dar, die die ersten Ansätze zur Sonntagsruhe, zur genauern Regelung der täglichen Arbeitszeit und das Verbot des sogenannten Trucksystems,

sowie der Warenkreditierung gebracht hat. Noch damals zeigte diese Schutzgesetzgebung jenen schönen, uns beinahe altväterlich scheinenden Schwung reiner Begeisterung, der heute bereits durch ein sehr kompliziertes soziales Gefühl ersetzt wird, in dem schon eine ganze Menge von verstandesmäßigen Erwägungen und Reflexionen mitschwingen. Merkwürdigerweise haben dann die späteren deutschen Arbeiterschutzbefreiungen und gerade die wirksamsten, wie sie in dem Gesetz vom 1. Juni 1891 und in den späteren Vorschriften bis zum Kinderschutzgesetz vom 30. März 1903 enthalten sind, dieses sittlichen Hochgefühls entbehrt und sind viel weniger das Ergebnis humanitär-ethischer, denn kaltberechneter politischer Ideen. Es hängt dies vielleicht auch damit zusammen, dass die ganze Arbeiterschutzbefreiung in Deutschland entstanden ist als Ausnahme von der gerade als hohes liberales Ideal fast ein Jahrhundert lang gepriesenen Gewerbefreiheit und in Reaktion gegen sie zunächst dieses sakrosankte Idol zu entheiligen schien. Allzu nüchtern schien gar vielen in einseitig individualistischen Ansichten Befangenen, dass das Aufkommen der Arbeiterbewegung und noch mehr der mittelbare Einfluss der Sozialdemokratie, endlich die wachsende Erkenntnis des Unternehmertums von der Bedeutung eines kräftigen Arbeiterstandes die offen zutage liegenden eigentlichen Triebfedern des Arbeiterschutzes waren. Es würde sehr reizvoll sein, die Entstehung dieser Dinge psychologisch zu zergliedern, aber auch die Wirkungen des speziellen Arbeiterschutzes vom Standpunkte der Seelenwissenschaft durchzugehen. Insbesondere winkt hier reicher Lohn, wenn man den gewerblichen Arbeitsvertrag nur in flüchtigen Umrissen am geistigen Auge vorüberziehen lässt. Die Entstehung dieses Vertrages weist schon auf die eigenartige Doppelseitigkeit hin, die hier in psychologischer Beziehung sichtbar wird; der juristischen formalen Freiheit des Vertragsschlusses steht der wirtschaftliche Zwang des Arbeiters zur Eingehung eines Arbeitsverhältnisses gegenüber. Nun kommt der Einschlag der staatlichen Gesetzgebung zur Geltung, die in jedem

Einzelfälle die Ausnutzung der ökonomischen Schwäche des Gegners, wie ein lebendiger, die Hand ausstreckender, schirmend und wohlthätig wirksamer guter Geist hindert. Auf der Grundlage der bestehenden Schutzgesetzgebung sind dann erst Erscheinungen gezeitigt worden, die, indem sie die Organisation nicht nur der Arbeitgeber, sondern auch der Arbeiter möglich gemacht haben, zu sogenannten Gemeinschaftsverträgen, insbesondere Tarifverträgen geführt haben. Die Arbeitsordnungen, die für gewisse grössere Betriebe obligatorisch vorgesehen sind, dienen ebenfalls, von dem Schutze der Arbeiter abgesehen, einer gewissen Gleichförmigkeit in der Erlangung von Rechtsvorteilen und vervollständigen das Bild, das sich uns in zarten Linien bereits andeutet: Der gleichartige Vertrag eines sozialen Standes als massenpsychologische Erscheinung. Das Koalitionsrecht der Arbeiter führt zu grossartigen bisher unbekannt gewesenen Gemeinschaftsgebilden; die Streiks und Arbeitseinstellungen, deren es z. B. in Deutschland 1899—1905 nicht weniger als 10 714 gab, zeigen uns dies ebenso wie die zahlreichen Aussperrungen seitens der Arbeitgeber, nicht minder Boykott und Verruf zwischen den verschiedenen kämpfenden Parteien. Die rechtlichen Unterlagen sind in den §§ 152, 153 der Gew.-Ord. gegeben. Das besondere an diesen Dingen ist, dass ein gleichartiges Arbeitsverhältnis für eine oft nach Millionen zählende Personenklasse rechtliche Regelung findet oder, wie bei den Streiks und Aussperrungen, rechtlich statthafte Zielstreben in derselben Richtung vorliegen. Die freilich ausserordentlich schwer zu ziehende Grenze des Erlaubten ist aber gegeben in einem sittlichen Moment: beim Verstoss gegen die guten Sitten oder gegen ein meist sittlich begründetes gesetzliches Verbot (§§ 134 und 138 BGB.) Ausser der Gew. Ord. dient nur dieses zur Beschränkung. Auf des Messers Schneide stehen die Entscheidungen bezüglich des Streikpostenstehens, das ja, unbeschadet der allgemeinen polizeilichen und der einzelstaatlichen Vereinsrechtsbestimmungen, nach Ansicht des Reichsgerichts statthaft ist, während umgekehrt die Verhinderung der Tätigkeit von Arbeitswilligen

während eines Streiks in einen ethischen Zwiespalt führt, dessen Lösung gesetzgeberisch noch nicht erfolgt ist.

In dieses Gebiet schlägt noch die Frage der unbefugten Beschaffung von Arbeitskräften durch die sogenannte Lehrlingszucht. Dieser ist jetzt in Deutschland durch die Handwerkernovelle vom 26. Juli 1897 einigermassen ein Riegel vorgeschoben, indem der Bundesrat, die einzelstaatliche Zentralinstanz, schliesslich auch die Handwerkskammer die zulässige Zahl für jedes einzelne Gewerbe bestimmen kann. Auch des Mutterschutzes sei hier gedacht, der im § 137 Abs. 6 der Gewerbeordnung zum Ausdruck kommt. Darnach dürfen Wöchnerinnen während 4 Wochen nach ihrer Niederkunft überhaupt nicht und während der folgenden 2 Wochen nur dann beschäftigt werden, wenn das Zeugnis eines approbierten Arztes dies für zulässig erklärt. Der Schutz der Arbeiterinnen, die gesetzlich einen Maximalarbeitstag von 11 Stunden mit gewissen Pausen und Abkürzungen haben, (und bald wohl einen solchen von 10 Stunden haben werden), ferner der Schutz der Minderjährigen und der Kinder, wie er in der Gewerbeordnung und in dem Kinderschutzgesetz geregelt ist, zeigt uns eine eigenartige Kombination von Gedanken reiner Menschenliebe und praktisch-politischem Element, eine Verbindung egoistischer und altruistischer Tendenzen, die gerade für die philosophische Betrachtung besondern Reiz haben dürften. Die Vorschriften der §§ 120a—120e der Gewerbeordnung gegen Gefährdung von Leib, Leben, Gesundheit und Sittlichkeit der Arbeiter seien nur gestreift, wiewohl sie von der grössten Bedeutung sind. Arbeitsräume, Betriebsvorrichtungen, Maschinen und Gerätschaften sind so einzurichten und zu unterhalten, und der Betrieb so zu regeln, dass die Arbeiter gegen Gefahren für Leben und Gesundheit soweit geschützt sind, wie es die Natur des Betriebes gestattet. Es muss Sorge getragen werden für genügendes Licht, ausreichenden Luftraum und Luftwechsel, Beseitigung des Staubes, der Dünste, Gase und Abfälle. Besondere Vorrichtungen müssen gefährliche Berührungen mit Maschinen oder Maschinenteilen ver-

hüten; für Fabrikbrände ist besonderes vorgesehen. Die Aufrechterhaltung der guten Sitten und des Anstandes soll gesichert sein. Die prinzipielle Trennung der Geschlechter bei der Arbeit ist vorgeschrieben. Diese zunächst für die gewerblichen Arbeiter geltende soziale Ethik ist aber bereits derartig vorgedrungen, dass sie im Bürgerlichen Gesetzbuch auch für andere Arten von Dienstverträgen statuiert ist (§ 618). Nehmen wir noch die auf dem Gebiet des Handelsgewerbes neuerdings aufgekommenen Arbeiterschutzvorschriften, so rundet sich uns der Kreis: Ich erinnere nur an die Sitzgelegenheit der Angestellten und an den Neunuhr-Ladenschluss. Besonders dieser, mit dem sich heute die Unternehmerwelt recht gut abgefunden hat, hat zu ausserordentlich vielen liberalistisch bedingten Widersprüchen Anlass gegeben, die aus einer anti-sozialen Vorstellung über Arbeitgeberpflichten entsprungen waren.

Den Übergang auf das Gebiet der Arbeiterversicherung vermitteln uns Überlegungen, die die Wirkung dieser Gesetzgebung gerade nach der Richtung der Wohlfahrtseinrichtungen betreffen. Ich will hier von den wirtschaftlichen Ergebnissen absehen, obwohl auch diese in Frage kommen könnten, so die Bedeutung der in der Arbeiterversicherung angesammelten Kapitalien für den Geldmarkt. Bis Ende 1897 sind fast 3 Milliarden Béträge aufgebracht worden, und bis zu jenem Zeitpunkt stellt sich das Vermögen der Arbeiterversicherung auf fast 900 Millionen Mark. Sie fliessen in der Folge in die Wirtschaft des Volkes wieder zurück, und zwar als billiges Geld, indem aus jenen Kapitalien Darlehen zu billigen Bedingungen an Gemeinden und Private verabreicht werden. Die Bedeutung der Versicherungskapitalien als Geldquellen für gemeinnützige Zwecke ist besonders wichtig. Arbeiterwohnungen, Bauten von Kranken- und Genesungshäusern, Volkshéilstätten, Gemeindepflegestationen, Herbergen zur Heimat, die Beschaffung von Volksbädern, Blindenheimen, Kleinkinderschulen profitieren davon. Allein seitens der Invalidenversicherungsanstalten sind 88 Millionen Mark

bis zum Jahre 1899 für solche Zwecke verwendet worden. Das Zusammenwirken der Berufsgenossenschaften und Invalidenversicherungsanstalten mit der Organisation vom Roten Kreuz ist allgemein bekannt; besteht doch eine ganze Literatur über die Wirkungen der Arbeiterversicherung für die Wohlfahrtspflege.

Psychologischer Natur ist dann die Tatsache, dass durch die Arbeiterversicherungsgesetze „der Gemeinsinn der Bevölkerung eine namhafte Neubelebung und Stärkung erfahren hat“ (Lass-Zahn). Die städtische Selbstverwaltung findet hier ihr Pendant, im einzelnen vielleicht noch wirksamer, weil die Selbstverwaltung im Arbeiterversicherungsrecht in ein tieferes Erdreich der Volksschichten hinabreicht. Das Obligatorische der Fürsorge für Kranke, durch Unfall Geschädigte und Invaliden bildet weiterhin ein hervorragendes sozialetisches Moment. Das was früher Kirche und Privatwohlthätigkeit auf sich nahmen, wird heute im wesentlichen von der Arbeiterversicherung unter teilweiser Ergänzung durch die Armenpflege besorgt. Das schon im preussischen Allgemeinen Landrecht hinsichtlich der Handwerker bestimmte Recht, wonach grundsätzlich niemand im Krankheitsfalle ohne Fürsorge bleiben soll, and in unserer Sozialgesetzgebung eine nach Mass und Art ins Grossartige gewachsene Nachahmung.

Nahe liegt ein psychologisch besonders wichtiger Punkt. In der Krankenversicherung sind heutzutage etwa 11 Millionen, in der Unfallversicherung rund $18\frac{1}{2}$ Millionen und in der Invalidenversicherung rund 14 Millionen Arbeiter versichert. Gewiss sind grosse Mengen gleichzeitig in den verschiedenen Zweigen versichert, sodass die Zahl keineswegs bloss addiert werden darf. Berücksichtigt man aber, dass auch in weitem Umfange Familienunterstützung gegeben ist, so kann man ohne die geringste Übertreibung sagen, dass $\frac{2}{3}$ der gesamten Bevölkerung Deutschlands von der Arbeiterversicherung ergriffen wird. Diese Tatsache hat nun massenpsychologisch nach den verschiedensten Richtungen Bedeutung. Man erwäge zunächst die Entstehung dieses Teils des Sozialrechts. Welch eine die

grosse Öffentlichkeit, ja die nationale Gesamtheit angehende Frage wird bei jeder grundsätzlichen Arbeiterversicherungsvorschrift berührt, wie zahllos sind die Interessen, die hierbei in Betracht kommen. Diese Legionen von Menschen, immerhin in verhältnismässig eng geschlossenen, durch den standard of life abgegrenzten sozialen Gruppen, wirken ein auf die Entschliessung der politischen Parteien und nicht zuletzt auf die der Parlamente. Der dröhnende Schritt der Arbeitermassen hat selbstverständlich tiefere Bedeutung für die Entstehung jeder einzelnen Vorschrift, für jedes Reformprogramm, als wenn es sich um vereinzelte kleine Gruppen handelte. Die Stärke der erweckten Resonanz und des in Schwingung gesetzten Gemeinschaftsgefühls ist kaum zu ermessen. Massenpsychologisch bedeutungsvoll ist aber auch die Frage der Ausgestaltung des Arbeiterversicherungsrechts. Berechnet für eine Unsumme freilich mehr oder minder gleichartig gelagerter Verhältnisse bieten sich gesetzestechnische Probleme der schwierigsten Art. Bei aller Übereinstimmung sind doch ausserordentlich komplizierte Lebenserscheinungen rechtlich zu regeln, sehr verschlungene Positionen des Arbeiterdaseins müssen juristisch-dogmatisch beherrscht werden. Es ist nun von höchster Bedeutung, dass der allgemein gehaltene Rechtssatz, der zur Anwendung kommt, sich auch bewähre in den gleichmässig gedachten und doch wieder mannigfach verschiedenen Arbeiterrechtsverhältnissen. Die Aufstellung von Sätzen, an denen Ableitungsmöglichkeiten bestehen, ist um so wichtiger, als deren Tragweite nicht immer von vornherein übersehbar ist. Das Verhältnis von allgemeiner Normsetzung zur Kasuistik prägt sich hier besonders aus. Gewiss ist, dass auch die Gesetzesanwendung beherrscht wird durch das, was ich oben das ethische Sozialgefühl genannt habe. Wie es im Strafrecht heisst: in dubio pro reo, so heisst es hier pro laboratore. Der Gemeinschaftssinn schwingt in allen diesen Fragen mit, und zwar sowohl der unmittelbar als auch der mittelbar Beteiligten. Schliesslich hat auch jede Verbesserungstendenz in der Richtung einer Gesetzesreform

wieder unendlich mannigfache Bedürfnisse zu berücksichtigen; neu auftauchenden Lebensfragen muss die Antwort werden. Ob der bisherige Rahmen beibehalten oder gesprengt werden kann, wird oft in Frage stehen. Gerade hierfür sind die neuesten Bestrebungen hinsichtlich der Einführung der Witwen- und Waisen-, der Arbeitslosen-, Mutterschafts- und Privatbeamtenversicherung von grösster Bedeutung. Sind sie Bestehendem anzugliedern oder müssen neue Rechtsformen geschaffen werden? Und doch handelt es sich mitunter wiederum um die Berücksichtigung individueller Momente in dieser, freilich im wesentlichen als Massenerscheinung zu bewertenden, Arbeiterversicherung. Die reiche Gliederung der Berufsarten, die auf die unübersehbare Arbeitsteilung in unserem wirtschaftlichen Leben zurückzuführen ist, verlangt Differenzierungen in den Organisationsformen. Ich erinnere nur an die Aufnahme der Innungs-, Knappschafts- und freien Hilfskassen in die Arbeiterversicherung, an die besondere Stellung der Betriebskrankenkassen, die der Bedeutung eines in sich geschlossenen Fabrikunternehmens gerecht werden wollen. Besondere Gruppen von Arbeitern sind selbst in dieser auf Nivellierung gestellten Gesetzgebung herausgehoben, wie die Werkmeister, Betriebsbeamten, Techniker, kleine Handwerker und solche selbständige Meister, deren Lebenshaltung derjenigen der Arbeiter gleichsteht. Im Invalidenversicherungsrecht reicht dann der Kreis der versicherten Personen hinein in die Sphäre der geistigen Arbeiter, wie dies die Aufnahme der Lehrer und Erzieher charakteristischerweise zeigt.

Eine Einrichtung, in der ein hohes ethisches Moment enthalten ist, dünkt mich ferner das Heilverfahren, soweit es prophylaktisch gedacht ist. Ist es schon für den Einzelnen ein Beweis sittlichen Pflichtbewusstseins, mit nicht obligatorischer Hilfe einzutreten, wenn anderen Schaden droht, so scheint mir das gerade auf dem Gebiete des Arbeiterversicherungsrechts, auf dem so ungeheure Ansprüche pflichtgemäss von den Trägern der Versicherung erfüllt werden müssen, von weittragender Bedeutung. Es verschlägt dabei nichts,

dass gerade die Prophylaxe bei Eintritt der fakultativen Vorleistung den Träger selbst vor späteren möglicherweise viel höheren Leistungen befreien mag. Denn einmal gibt doppelt, wer schnell gibt und dann ist das Hauptziel die Herstellung der Gesundheit und Erwerbsfähigkeit des Arbeiters; ihr aber wird durch ein Heilverfahren Vorschub geleistet. Dann ist die Ersparnis auch schliesslich nur eine mögliche, nicht unbedingt sichere. Die Berufsgenossenschaften werden vom Gesetz und auch vom Reichsversicherungsamt darauf hingewiesen, sich nicht erst vom Beginne der 14. Woche nach Eintritt des Unfalls ab mit diesem zu beschäftigen, obwohl die Leistungspflicht erst von da ab eintritt. (§ 9 GewUVG.). In allen geeigneten Fällen soll schon frühzeitig durch Übernahme des Heilverfahrens eingegriffen werden, also zu einer Zeit, in der noch die Krankenkasse zu ihren auf eine bereits eingetretene, also nicht mehr verhütbare Krankheit gerichteten Leistungen verpflichtet ist. (§ 76 c KrankVG.). Ähnlich kann die Invalidenversicherungsanstalt verfahren, wenn Invalidität zu befürchten ist (InvVG. § 18 ff.). Eine noch steigende praktische Anwendung dieser Vorschriften hat die Zukunft für sich. Ein derartig rechtzeitiges Einschreiten ist auch ein guter Schutz gegen grosse Gefahren, von denen ich noch handeln möchte: gegen die in Simulation und Rentensucht sich äussernde Absicht auf Täuschung und gegen den Trieb zur Übertreibung.

Simulation kommt bei allen drei Zweigen der Arbeiterversicherung vor. In der Krankenversicherung geht sie so weit, dass manche schon von einer Übernahme der Funktionen der Arbeitslosenfürsorge sprechen konnten. Am häufigsten wird simuliert bei den Krankenkassen in Saisongewerben, insbesondere bei Bauten, in der Bekleidungs-, Konfektionsindustrie. Man geht aber wirklich zu weit, wenn man behauptet, es habe diese Kategorie von Simulationen fast eine Art Sanktion durch die öffentliche Meinung erhalten, man habe sich damit abgefunden. (v. Zwiedineck-Südenhorst). Wenig nützen die Karenzfrist von drei Tagen, weil sie viel zu gering ist (und

sein muss), um den Simulanten von seiner Absicht abzuhalten und der Einnahmeausfall jener drei Tage nach aller Voraussicht reichlich eingeholt werden kann durch das zu erwartende Krankengeld. Kann dies doch sogar, nach statutarischer Bestimmung über das Pflichtmässige von 26 Wochen hinaus bis zu einem Jahre gewährt werden. Durch sorgfältige Krankenkontrolle kann zwar manches, aber im ganzen doch nicht viel gebessert werden, zum Teil wegen der Massenhaftigkeit der Simulation. Hierbei wirken wieder eine Reihe psychologischer Momente im Bewusstsein der Täter. Sie rechnen mit der leichten Möglichkeit der Verbergung ihrer Täuschung, mit der geringen Wahrscheinlichkeit ihrer Entdeckung. Zudem empfindet das soziale Standesbewusstsein der Arbeiter vielfach die Kontrolle seitens der Genossen als eine Art von Verrat, seitens anderer Faktoren als unsozial, und zwar desto mehr, je geringer das ethische Pflichtgefühl entwickelt ist und eine leichte Indisposition oder irgend eine Art der Geld-Bedürftigkeit, ganz ohne Rücksicht auf die Voraussetzungen der Krankenkassenleistungen, zur autosuggestiven Konstruktion eines „Rechts“ verleitet. Dazu tritt häufig — besonders zur Zeit von Epidemien, wie Typhus, Pocken, Scharlach, etwa auch örtlich verbreiteter winterlicher Krankheiten z. B. Influenza — eine Massensuggestion ein, die ein subjektives Krankheitsbild konstruiert und daran, gestützt auf irgend eine leichte pathologische Erscheinung, mit wilder Energie glaubt. Die Krankenkontrolle kann allerdings erleichtert werden durch die unter gewissen Voraussetzungen zulässige Einweisung in ein Krankenhaus. Doch müssen, wie Gerichtshöfe mehrfach zutreffend anerkannt haben, Tatsachen vorliegen, die die Simulation begründet erscheinen lassen. Ist es aber erst soweit gekommen, dann ist die Ausübung der Krankenkontrolle ohnedies schon verhältnismässig leicht, während gerade die unbekannt gebliebenen Fälle der Simulation das Hauptkontingent ausmachen. Die Simulation kann aber nicht nur in der Vorspiegelung von Krankheit oder Invalidität, sondern umgekehrt von Erwerbsfähigkeit liegen. Das hat seinen Grund. Eine neue

Krankheit verpflichtet zu nochmaligem Beginn der Unterstützungsleistungen und wiederholter Gewährung bis zur Maximalgrenze. Neu ist die Krankheit, wenn zwischen ihr und einer früheren Erkrankung ein Zeitraum liegt, in dem weder eine Unterstützung notwendig, noch die Erwerbsfähigkeit beeinträchtigt war. Häufig meldet sich deshalb ein Arbeiter vor seiner Wiederherstellung gesund, um dann, obwohl krank, jenen Zeitraum scheinbar als Erwerbsfähiger herzustellen. Würde seine Simulation Erfolg haben, könnte er unerlaubte Unterstützungen erlangen. Ein Beispiel: Ein Arbeiter bezieht 25 Wochen lang die Leistungen einer Kasse; noch eine Woche und er hätte nichts mehr zu beanspruchen. Er arbeitet deshalb wieder als „Gesunder“. Nach drei Wochen meldet er sich als erneut krank. Hätte er Recht, so müssten wieder die Unterstützungsleistungen beginnen und 26 Wochen dauern; er hätte sie dann 51 Wochen statt 26 erhalten. Dass in solchen und ähnlichen Fällen Betrug und Urkundenfälschung blühen, dürfte bekannt sein. Stets liegt ein stark depravierendes Element vor, das die ethische Bedeutung der Arbeiterversicherung für die Massen der Bevölkerung erheblich herabmindert und mit der Zeit bewirkt, dass sie selbst das Bewusstsein des ethischen Sozialgefühls vermissen lassen.

Auf dem Gebiete der Unfallversicherung wird nicht weniger geklagt. Die Rentensucht ist eine Volkskrankheit geworden. In der Mehrzahl aller Fälle haben die Verletzten die Tendenz, den Unfall so lange wie möglich für eine Rente zu benutzen. Sie täuschen Krankheitserscheinungen vor, die zum Teil allerdings mit der Unfallverletzung in Verbindung stehen, zum Teil aber nur als deren Folgen gehalten werden. Die Simulation als Massenerscheinung ist hier (wie bei der Invalidenversicherung) umso bedenklicher, als es sich um langzeitige Rentenbeträge mit hohem Kapitalisierungswert handelt, nicht nur, wie bei der Krankenversicherung, um immerhin verhältnismässig kurzzeitige Leistungen. Dabei ist hier die statistische Erfassung des Materials äusserst schwierig. Doch steht die

Erfahrung aller Berufsgenossenschaften mit seltener Einhelligkeit fest: Die Täuschung, zum Teil unbewusste Vorspiegelung falscher Tatsachen, nimmt einen erschreckenden Umfang an. Ein Beispiel will an sich nichts sagen, doch ist es typisch. In der verhältnismässig kleinen Sektion II Darmstadt der Hessen-Nassauischen Baugewerksberufsgenossenschaft hat ein technischer Aufsichtsbeamter bei seinen Revisionstouren im Jahre 1905 nicht weniger als etwa 125 000 Mark Fehllohnsummen festgestellt und das waren nur Stichproben, die zwei Jahrgänge und vielleicht kaum ein Zehntel von den katastrierten Betrieben betroffen hatten. (Gilothe im Reformblatt für Arbeiterversicherung 1907 S. 30.). Die sittlich verderbliche Wirkung mag man sich ausdenken, wenn der Vater seinen minderjährigen Sohn darauf abrichtet, unbegründete Klagen anzubringen; wenn unter den Arbeitern systematisch die Belehrung, wie man Beschwerden übertreiben müsse, betrieben wird; wenn der Weg, eine durch einen anderen erschlichene Rente auch für sich zu haben, den Arbeiter zu ethisch verwerflicher Nachahmung verführt; wenn durch solche Manipulationen auch der elementarste Sinn für Recht und Billigkeit getrübt wird und das Verständnis dafür verlustig geht, dass jede unrechtmässig erhaltene Leistung die fragliche Summe ihrer wichtigen wahren Bestimmung entzieht.

Dieselben ethischen Mängel zeigt natürlich auch die Sucht nach der Invalidenrente. Ja soweit ist es vielfach mit dem Arbeiter gediehn, dass sein Verlangen, wiederhergestellt zu sein, geringer ist, als das nach dem Besitz der Rente, der ja durch die Besserung gefährdet wird. Das grosse Anschwellen der Invalidenrenten in den letzten Jahren hat Anlass zu Nachprüfungen gegeben und besonders seit 1905 zur Aberkennung einer grossen Anzahl von Renten geführt. Neben der vielfach laxen Behandlung der Rentenbewilligungsanträge durch die unteren Verwaltungsbehörden und der keineswegs überall einwandfreien Mitwirkung der Ärzte beim Feststellungsverfahren kommt in erster Reihe die auf Täuschung berechnete Art der Renten Antragsteller in Betracht.

Neuerdings hat die medizinische Wissenschaft eine besondere Krankheit, die Rentenhysterie, traumatische Hysterie für die geschilderten traurigen Erscheinungen hauptsächlich verantwortlich machen wollen. Diese sei meist Unfallfolge, eine an sich grundlose Einbildung, die auf allgemeine mit dem Unfall in keinem ursächlichen Zusammenhange stehende Konstitutionsmängel zurückzuführen ist, vielfach auf Suggestionen beruht, auch plötzliches Hervorbrechen einer latent im Keime vorhandenen Nervenkrankung darstellen kann. Es sei eine seelische Krankheit, die sich, als ein Hineinleben in eine künstliche phantastische Welt, aus dem Bestreben des Arbeiters erkläre, die peinlichen seelischen Erlebnisse des Unfalles zu verdrängen durch den in frohe Erregung versetzenden Gedanken an die Rente.

Mir scheint diese heute modernässige Auffassung höchst bedenklich zu sein. (Medizinische Liter. verzeichnet in Zeitschr. f. die ges. Versicher. Wiss. 1906 S. 23ff.) Gewiss werden solche psychopathologische Zustände an der Grenze des Querulantenwahnsinns und selbst der neurasthenischen Wutanfälle zahlreich vorkommen. Sicherlich wird man versuchen müssen dieser Rentenhysterie entgegenzuwirken durch Vermeidung allzu häufiger und aufregender ärztlicher Untersuchungen, Überprüfungen, Prozesse, durch ärztliche Einwirkung bei hypochondrischen Neigungen usw. Aber auf schärfste muss protestiert werden gegen die Auffassung, als wenn solche auf Übertreibung der Krankheitserscheinung gerichtete Bestrebungen, die einen unerlaubten „Kampf für die Rente“ darstellen, nur physisch krankhaft wären und nicht auch vor das Forum der Ethik gehörten. Ebenso ist Front zu machen gegen die medizinische Auffassung, die schlechthin erklärt: Zwischen Hysterie und Simulation ist überhaupt jeder Versuch der Abgrenzung verlorene Liebesmühe. Das wäre ein schlecht verstandener Determinismus! Ich will gewiss hier nicht die grosse Frage der Kausalität und Finalität aufrollen; aber mit der richtig verstandenen Kausalität steht die Freiheit des inneren Lebens in gewissen Grenzen nicht in Widerspruch. Bedeutete Kausa-

lität so viel, wie Loslösung von jedem inneren, besonders ethischen Gesetz, dann, aber nur dann hätten die Ärzte recht, die jede Form eines sittenwidrigen Verhaltens — hier bei der Erlangung von Renten — einfach auf die Rechnung unverschuldeter Krankheit stellen. Immerhin sind das Weltanschauungsfragen. Bis in diese Höhe ragt die Ethik im deutschen Sozialrecht. Sie mündet in das ewige Problem der Willensfreiheit.

III. Gesetzgebungsfragen.

Börsengesetzreform.

Von

Professor Dr. Joh. Friedr. Schär, Berlin.

Am dritten Allgemeinen Deutschen Bankiertag im September ds. J., in Hamburg, gab der Unterstaatssekretär Richter im Auftrag des preussischen Handelsministers die Erklärung ab, dass die Regierung und der Kanzler ein dringendes Interesse an der baldigen Verabschiedung einer Novelle zur Börsenreform hätten, damit für die Börse endlich wieder gesicherte Verhältnisse Platz greifen. Die Versammlung begrüßte diese Erklärung mit stürmischem Beifall.

Aus dieser Kundgebung ist verschiedenes zu entnehmen; einmal dass die durch das Börsenreformgesetz von 1896 geschaffenen Zustände unhaltbar geworden sind und dies von der Regierung auch anerkannt wird; sodann dass die Vorlage eines neuen Börsengesetzes in naher Aussicht steht; und endlich, dass die gesamte deutsche Bankwelt, mit ihr die Führer des Handelsstandes, wie die Volkswirte, die Reform des Börsengesetzes dringend verlangen, und das Entgegenkommen der Regierung freudig begrüßen. Die vereinigten Vertreter der deutschen Banken haben umsomehr Grund, sich dieser Verheissung zu freuen, als sie es in erster Linie sind, die seit zehn Jahren ununterbrochen für eine „Erlösung“ aus den beklagenswerten Zuständen, die das bestehende Börsengesetz geschaffen, mutig und in überzeugender Weise gekämpft

haben, sei es durch ihr Organ „das Bankarchiv“, sei es durch verschiedene Denkschriften oder endlich durch ihre Versammlungen, die Allgemeinen Deutschen Bankier-Tage von 1902, 1904 und 1907 mit ihren eindrucksvollen Verhandlungen.

Allein die Frage der Reform des Börsengesetzes ist nicht nur für die deutschen Banken und Bankiers von der grössten Wichtigkeit, sondern es sind dabei auch alle anderen Kreise der Volkswirtschaft und die weitesten sozialen Schichten in hohem Masse interessiert; kann es doch auch für diese weiteren Kreise nicht gleichgültig sein, ob die deutschen Börsen in ihrem innersten Lebensnerv getroffen, langsam dahinsiechen und der deutsche Kapitalmarkt ins Ausland verscheucht wird, oder ob der grossartige Aufschwung der deutschen Volkswirtschaft in den inländischen Börsen auch ihren finanziellen Rückhalt, Stützpunkt und Markt findet.

Die nachfolgenden Ausführungen sind dazu bestimmt, die ganze Entwicklung dieser Frage und ihre allgemeine Bedeutung für jene weiteren Kreise zu skizzieren.

Das Börsengesetz von 1896 ist unter eigentümlichen Verhältnissen zustande gekommen. Die Regierungsvorlage, welcher die dreijährigen Verhandlungen der Börsenenquetenkommission in 96 Sitzungen vorgearbeitet hatten, suchte die Auswüchse des Börsenterminhandels zu beseitigen. Die Mehrheit des Reichstages, an ihrer Spitze die Agrarier, die durch die Caprivi'schen Handelsverträge mißstimmt waren und nun für ihre vermeintliche Niederlage sich an dem Handelsstande und ihrem empfindlichsten Organ, der Börse, zu revanchieren suchten, brachte trotz Einspruchs der Regierung eine Reihe von Bestimmungen in das Gesetz, die für die Entwicklung der deutschen Börsen und des deutschen Kapitalmarktes geradezu verhängnisvoll geworden sind. Es betrifft dies den vierten Abschnitt des Gesetzes und hier die Bestimmungen über den Börsenterminhandel und zwar:

- a) Das Verbot des börsenmässigen Terminhandels in Getreide und Mühlenfabrikaten.

- b) Das Verbot des börsenmässigen Terminhandels in Anteilen von Bergwerks- und Fabrikunternehmungen.
- c) Die Schaffung eines Börsenregisters, in welches sich alle Personen und Firmen eintragen lassen müssen, die börsenmässige Termingeschäfte abschliessen, mit der weiteren Bestimmung, das Schulden aus solchen Geschäften nicht klagbar sind, wenn der Schuldner nicht im Börsenregister eingetragen ist.

Nun stellt sich heraus, dass nur eine verschwindend kleine Zahl von Börsenbesuchern, noch viel weniger die am Platz, oder in der Provinz oder im Auslande wohnenden Börsenkunden, Auftraggeber, Kapitalisten, sich in das Börsenregister eintragen liessen. Sollte die Börse nicht gänzlich veröden, so waren die Banken und Bankier gezwungen, Börsengeschäfte auch mit solchen Auftraggebern abzuschliessen, die nicht im Börsenregister eingetragen waren. Was war die Folge? Da die Rechtswirksamkeit dieser Börsentermingeschäfte, einschliesslich der gestellten Sicherheiten und der abgegebenen Schuldanerkennung in § 66 des Börsengesetzes davon abhängig gemacht worden ist, dass beide Parteien zur Zeit des Geschäftsabschlusses in das Börsenregister eingetragen sind, und da trotz allen Bemühungen der Grossbanken, weder die Börsenbesucher noch das Kapitalistenpublikum zur Eintragung zu bewegen war, so fehlte für nahezu alle diese Geschäfte zum vornherein der Rechtsboden. Dazu kam, dass durch die Jurisdiktion auch für diese Geschäfte eine 30jährige Verjährung zugestanden wurde, so dass in aller Form rechtens abgeschlossene, beiderseits anerkannte Abrechnungen und bezahlte Verlustdifferenzen von Seite des verlierenden Teils noch innerhalb 30 Jahren angefochten werden können, und der Beklagte vom Gericht gezwungen wird, die betreffenden Verluste seinem Auftraggeber herauszuzahlen. In Ausnützung dieser unglaublichen Rechtszustände sind nun die schwersten Verletzungen von Treu und Glauben vorgekommen.

Z. B.: Ein Spekulant arbeitet gleichzeitig mit 2 Banken; mit der einen operiert er *à la hausse*, mit der anderen *à la baisse*; den Gewinn aus der geglückten Spekulation steckt er ein, den Verlust aus der missglückten Spekulation bestreitet er erfolgreich, unter Geltendmachung der Unwirksamkeit infolge des fehlenden Eintrags in das Börsenregister. Ferner: Leute, die jahrelang mit einem Bankhause Termingeschäfte abschliessen, lassen die gewinnbringenden Geschäfte gelten und beziehen den Gewinn, fechten aber die mit Verlust endenden Geschäfte erfolgreich an; das Bankhaus muss den Verlust selbst tragen. Weiter: Ein Vormund oder Konkursverwalter, der in den hinterlassenen Rechnungen seines Klienten Börsengeschäfte entdeckt, deren Verluste längst abgerechnet und anerkannt sind, muss sich, um seine Amtspflicht nicht zu verletzen, verpflichtet glauben, noch nach Jahren gegen das Bankhaus auf Herausgabe der Verluste zu klagen, trotzdem der Verstorbene, bezw. der Konkursit zu ehrenhaft war, die Gesetzesschwäche in ungerechtfertigterweise auszunützen und daher die Rechnungen anerkannt hatte. Im Bankarchiv und in der Denkschrift der deutschen Banken werden solche und ähnliche Fälle in grosser Zahl namhaft gemacht (vgl. auch Helfferich, Bank-Archiv IV Nr. 23, vom 5. September 1907).

Es ist sicher bedauerlich, dass Treu und Glauben im Börsenhandel auf diese Weise untergraben werden; aber noch viel beklagenswerter, dass solch unmoralischer und den Börsenhandel ruinierender Vertrauens- und Wortbruch vom Gesetz geschützt wird, und dass der höchste deutsche Gerichtshof gezwungen ist, in Anwendung des Gesetzes Urteile zu fällen, die jedem gesunden Rechtsgefühl Hohn sprechen. Doch damit sind die schlimmen Wirkungen des Börsengesetzes lange nicht erschöpft. Folgen wir den oben erwähnten Ausführungen im Bank-Archiv, so ergeben sich noch folgende weitere Übelstände:

1. Die Rechtsprechung über die Grenzen zwischen dem erlaubten Terminhandel und dem nicht erlaubten, dem verbotenen Terminhandel in Getreide- und Mahlprodukten

und dem erlaubten effektiven Lieferungsgeschäft ist derart schwankend, dass in diesen Geschäftsformen grosse Unsicherheit besteht.

2. Das Verbot des Terminhandels in Aktien von Bergwerk- und Fabrikunternehmungen hat nicht vermocht, Unberufene von der Börsenspekulation fern zu halten; es hat vielmehr bewirkt, dass diese Spekulation teils auf den Kassamarkt, teils auf ausländische Börsen gedrängt worden sind; die weitere Folge war die, dass der Terminmarkt, der durch Herbeiziehung des zukünftigen Vorrats und des zukünftigen Bedarfs zum täglichen Markt am meisten zur Regulierung, Stärkung und Gleichmässigkeit der Kurse beiträgt und diesen daher den besten Rückhalt gewährt, immer mehr verödet.

3. Das spekulationslustige Publikum ist von den einheimischen Börsen verdrängt und lässt sich in ungemessenem Umfang zu Spekulationen auf ausländischen Börsen verleiten. Das Börsengesetz hat nicht nur die Aktionsfähigkeit der deutschen Börsen erheblich beeinträchtigt, sondern auch die ausländischen Kapitalmärkte auf Kosten der deutschen gekräftigt und an Stelle inländischer Spekulationspapiere minderwertige ausländische, wie die südafrikanischen Goldshares, gesetzt. Der Bestand an ausländischen Wertpapieren in den Portefeuilles deutscher Kapitalisten und Banken hat in den letzten 10 Jahren nachweisbar derart zugenommen, dass man wohl sagen kann, die deutschen Kapitalien arbeiten im Ausland, an den Börsen von London, Paris und New-York, indessen das eigene Land schwer unter dem Kapitalmangel leidet. Auch hier erweist sich, wie so oft, die Tatsache, dass die Spekulationslust durch keine Gesetzeseskünstelei aus der Welt geschafft wird.

4. „Für die Kulisse, die von kleinen Kursgewinnen der Tagesspekulation lebt, die kleinsten Kursschwankungen ausnützt, das an die Börse kommende Material an Anlagewerten bis zur definitiven Unterbringung aufnimmt und dadurch kursausgleichend wirkt; für diese kleine Tagesspekulation, die dem Markte seine Leistungsfähigkeit, Elastizität und Wider-

standsfähigkeit gibt, mussten die Erschwerungen, die das Kassageschäft gegenüber dem Termingeschäft bietet, musste die Belastung mit hohen Stempelabgaben und die durch das Gesetz geschaffene Rechtsunsicherheit geradezu vernichtend wirken“. Das allmähliche Verschwinden der Vertreter der Kulisse, der sogen. Pfuschkakler, und die kümmerliche Existenz der Übrigbleibenden ist neben der Zunahme der Machtsphäre der Grossbanken dem Börsengesetz zuzuschreiben.

5. Das Börsengesetz hat auch eine Reihe von schlimmen Nebenwirkungen hervorgerufen, die für den deutschen Kapitalmarkt und die gesamte Volkswirtschaft verhängnisvoll sind, wird doch allgemein zugegeben, dass die Leistungsfähigkeit des deutschen Kapitalmarkts abgenommen hat; neue Anlehen sind schwer unterzubringen; die Aufbringung neuer Kapitalien für die einzelnen Erwerbszweige wird immer schwieriger; die industriellen Unternehmungen, deren Aktien vom Terminmarkt ausgeschlossen sind, müssen sich zwecks Kapitalerhöhung unter den Schutz der Grossbanken stellen, weil diese ihr Aktienkapital leichter vergrössern können, indem ihren Aktien der grosse Terminmarkt offen steht.

Der Kassamarkt ist überlastet und verschlingt enorme Barmittel, wodurch die Geldknappheit erhöht und die die Volkswirtschaft schwer belastenden hohen Zinssätze für kurzfristiges Geld mit verursacht werden.

Der Zusammenhang zwischen dem steigenden Diskontsatz und dem Börsengesetz wird in folgender Weise konstruiert: Das Verbot des Terminhandels in Anteilen von Bergwerks- und Fabrikunternehmungen hat den Handel in diesen Werten, der naturgemäss ein sehr grosser ist, auf den Kassamarkt gedrängt und diesen in einem Umfange belastet, dass dadurch der Geldmarkt überhaupt übermässig angespannt wird. Während der Terminhandel die gegenseitige Abrechnung aller im Zeitraume eines Monats abgeschlossenen Geschäfte auf einen Zeitpunkt, den Ultimo, zusammendrängt und mit Hilfe des Effektenklearings und der Verrechnung des entsprechenden Kaufbetrages die Ansprüche an den Geldmarkt nur auf die Begleichung

der dabei entstehenden Saldi einschränkt, muss der Kassamarkt die ganzen Kaufsummen täglich begleichen. Wenn man nun einerseits den Ausbau des Zahlungssystems durch Einführung des geldersparenden Zahlungsausgleichs mittels Giro, Scheck und Verrechnung von allen Seiten als eine Notwendigkeit anerkennt, so ist es andererseits unbegreiflich und unverständlich, dass bestehende Ausgleichs- und Abrechnungsverfahren im Effekten- und Börsenhandel gesetzlich verboten werden und dadurch der Bedarf an Bargeld und kurzfristigen Kreditkapitalien ins Ungemessene gesteigert wird. Da unter diesen gespannten Verhältnissen des Geldmarkts auch die Landwirtschaft leidet, so springt der Pfeil, den die Agrarier bei Abfassung des Gesetzes auf den Handelsstand abgeschossen, auf sie selbst zurück.

Es ist nicht schwer nachzuweisen, dass die unhaltbaren Zustände im Börsenwesen nicht nur die dabei direkt beteiligten Erwerbskreise, sondern die ganze nationale Volkswirtschaft in Mitleidenschaft ziehen. Abgesehen von dem soeben erwähnten Einfluss, den die gezwungene Verschiebung eines wesentlichen Teils des Effektenhandels in das Gebiet des Kassamarktes auf die Nachfrage nach Geld und Kapital ausübt und dadurch zur Erhöhung des Preises von Geld und Kreditkapitalien wesentlich beiträgt, haben die Schwächung der Börse, die Verdrängung inländischen Kapitals ins Ausland, die Hereinholung ausländischer Börsenwerte an den Börsenmarkt als Ersatz der von dem Terminmarkt verdrängten inländischen Industripapiere, die Minderung der Widerstandsfähigkeit der Börse durch künstliche Eindämmung des Marktes, eine schädliche Nachwirkung auf alle Erwerbskreise und Wirtschaftsschichten ausgeübt.

Auf einige dieser schädlichen Nebenwirkungen sei in teilweiser Anlehnung an den schon erwähnten Aufsatz von Helfferich noch hingewiesen. Der starke Kursrückgang der 3⁰/₀igen Reichsanlehen, die hohen Zinssätze für neue Anlehen des Reichs und der Bundesstaaten sind Erscheinungen, die zu denken gaben. Zugegeben, dass dabei auch eine Reihe

anderer Ursachen mitgewirkt haben, so muss doch klar werden, dass eine starke, durch keine solchen Zwangsmassregeln eingeengte und nicht mit so hohen Steuern belastete Börse ganz andere Widerstandsfähigkeit gegen die Kursrückgänge und viel grössere Aufnahmefähigkeit für neue Anlehen bezüglich dieser Anlagewerte allerersten Ranges gehabt hätte. Würden die deutschen Börsen nicht unter diesem Druck leiden, und deren Verkehr nicht durch grosse Umsatzsteuern erschwert, wie es tatsächlich unter den bestehenden Gesetzen der Fall ist, so würden sie auch einen Anziehungspunkt für ausländisches Kapital bilden, während dieses unter den gegenwärtigen Verhältnissen geradezu abgestossen wird.

Die Börse ist auch ein politisches Machtmittel, gleich unentbehrlich im Frieden, wie im Krieg. „Die weltpolitische Machtstellung beruht zu einem erheblichen Teil auf den durch die Börsen geschaffenen Beziehungen wirtschaftlicher und finanzieller Natur. In dem Kampf der Nationen um die Behauptung und Ausdehnung ihrer Machtstellung, spielen wirtschaftliche und finanzielle Aktionen, die für ihre Einleitung und Durchführung eine leistungsfähige Börse zur Voraussetzung haben, eine grosse, häufig entscheidende Rolle.“ Eine Schwächung der Börse durch eine verfehlte Gesetzgebung muss daher auch die Aktionsfähigkeit einer Nation, zunächst in Zeiten des Friedens, vielmehr aber in Zeiten kriegerischer Verwicklung nach sich ziehen; denn „neben der militärischen Kriegsbereitschaft ist die finanzielle Kriegsbereitschaft ein nationales Lebensinteresse. Letztere kann aber nur gesichert werden durch eine leistungsfähige Börse, die im gegebenen Momente in der Lage ist, die gewaltigen Summen, welche die Kriegsführung erfordert, aufzubringen.“

Diesen Ausführungen der Vorkämpfer für eine gründliche Börsenreform ist ohne weiteres beizupflichten. Sie haben den unzweifelhaften Beweis erbracht, dass das gegenwärtige Börsengesetz dem deutschen Wirtschaftsleben schwere Schädigungen beigebracht hat, nicht minder der staatlichen Finanzwirtschaft und der politischen Aktionsfähigkeit des

deutschen Kapitalmarkts. Nichts spricht für, dagegen alles gegen die bestehenden Zwangsmassregeln bezüglich des Terminhandels.

Angesichts dieser Tatsachen, die auch von der Regierung nicht geleugnet werden, ist man auf die von ihr angekündigte Börsenreformnovelle in den weitesten Kreisen sehr gespannt. Vielfach besteht die Befürchtung, die neue Vorlage möchte, ähnlich den früheren Novellen von 1904 und 1906, nur halbe Arbeit bringen. Was die Fachkreise als Minimalforderung aufstellen und alle unbefangenen Politiker und Volkswirte unterstützen müssen, das ist folgendes:

Aufhebung des grundsätzlichen Verbots des Terminhandels in Anteilen von Bergwerks- und Fabrikunternehmungen, selbstverständlich unter Aufstellung gewisser Kautelen, die sich aus der Erfahrung zum Schutz eines ordnungsmässigen Börsenverkehrs als notwendig erwiesen haben, wie z. B. die Forderung eines Minimums des Aktienkapitals von 20 Millionen Mark.

Abschaffung des Börsenregisters, das seinen Zweck vollständig verfehlt hat und unter keiner Form aufrecht erhalten werden kann, die nicht wiederum Rechtsunsicherheit schaffen und Treu und Glauben untergraben würde.

Die Aufhebung des Verbots des börsenmässigen Terminhandels in Getreide ist eine Frage für sich, die nicht minder dringend ihrer Lösung im Sinne einer grösseren Aktionsfähigkeit des Getreidemarktes harrt. Auf eine einlässliche Behandlung dieses Problems kann hier um so eher verzichtet werden, da es unwahrscheinlich ist, dass unter der gegenwärtigen politischen Konstellation im Reichstag eine befriedigende Lösung dieser Frage zu erwarten wäre.

Die Vereinheitlichung des Wechselrechts.

Von

Dr. Felix Meyer, Kammergerichtsrat. Berlin.

Wenn auch durch die Bejahung der Frage nach der Möglichkeit und Zweckmässigkeit eines Weltzivilrechts noch nicht dessen Notwendigkeit¹⁾ festgestellt ist und die Entscheidung hierüber jedenfalls vorerst nicht spruchreif erscheint, so besteht doch auf einzelnen Gebieten des Privatrechts, nämlich denjenigen des Verkehrsrechtes, schon jetzt das dringende Erfordernis derartiger Universalität. Durch die wachsende Ausdehnung der Transportmittel, des Nachrichtendienstes, die wirtschaftliche Eroberung immer neuer Länder hat sich allmählich der ganze Erdball zu einem grossen Emporium umgestaltet. Der Handel der, um mit Jhering zu reden, „bereits in der Morgendämmerung der Geschichte einen grossen Teil seines zivilisatorischen Tagewerks verrichtet“ und sich bald einen *usus universalis* geschaffen hatte, ehe die bevormundende Partikulargesetzgebung tätig wurde, lässt sich durch die politischen Grenzen nicht einengen. Seiner elementaren Expansionskraft muss die Schranke weichen, welche sich ihm in der Verschiedenheit der bestehenden Landgesetze entgegenstellt. Bei der wesentlichen Gleichheit der kommerziellen Bedürfnisse und der allgemeinen kulturellen Verhältnisse haben diese Divergenzen keine weitere Existenzberechtigung, als die Tatsache ihres Vorhandenseins. Die Kultur, der bestimmende Faktor für die Entstehung und Änderung des Rechts,²⁾ drängt hier mächtig zur Vereinheitlichung. So vollzieht sich nach und nach in jeder Materie durch die gegenseitige Rezeption ein stetig vorwärtsschreitender Assimilierungsprozess. Die Handelsgesetze der Staaten des europäisch-amerikanischen Kulturkreises werden von den

¹⁾ Vgl. Zitelmann, Weltrecht in Allgem. Oesterreich. Gerichtszeitung, 188 S., 193 ff.

²⁾ Vgl. Berolzheimer in Dtsch. Jur. Zeit. Jahrg. 12 A 1006.

gleichen Hauptgrundsätzen getragen.³⁾ Selbst das Reich der Mitte, das bisher in seiner Gesetzgebungsarbeit erstarrt schien, hat sein Handelsrecht nach abendländischem Muster reformiert, nachdem das schon vor ihm in die völkerrechtliche Gemeinschaft aufgenommene Land der aufgehenden Sonne bahnbrechend vorangegangen war. Die Idee hat ihren Siegeszug auch in Siam gehalten, wo man sich anschickt, ein den modernen Verkehrsverhältnissen gemässes Obligationenrecht zu schaffen. Am augenfälligsten aber tritt diese Erscheinung wechselseitiger Ausgleichung auf dem Sondergebiete des Wechselrechtes hervor, wo die Prinzipien der deutschen Wechselordnung von der abstrakten Skripturobligation über die traditionelle Vertragstheorie des Code de Commerce nicht nur innerhalb des europäischen Festlandes triumphieren, sondern auch vom fernen Osten in Japan bis zum lateinischen Amerika im Westen an Terrain gewinnen. Peru, Venezuela und Costarica haben bereits ihre Gesetze in dieser Weise reformiert und die grösste Förderativrepublik Südamerikas Brasilien mit seinen etwa 9 Millionen Einwohnern hat seiner Volksvertretung einen entsprechenden Gesetzentwurf unterbreitet. Selbst da, wo das Wechselrecht des französischen Code de Commerce noch gilt, wird wenigstens einzelnen Grundgedanken des deutschen Rechts durch Übung und Rechtsprechung zum Durchbruch verholfen. Es sei nur auf die Beseitigung der Distanzklausel, jenes survival des kanonischen Zinsverbotes, hingewiesen.

Aber so freudig auch diese Annäherungen der Legislative zu begrüessen ist, dem Bedürfnis des Handels genügt sie keineswegs. Sie geschieht zu langsam, sie lässt immer noch eine grosse Zahl von Einzelbestimmungen übrig, die, so unerheblich sie auch an sich sein mögen, wegen ihrer Menge gleich einer Fülle von Nadelstichen besonders lästig empfunden werden und deren Nichtberechtigung um so deutlicher sich

³⁾ Vgl. Riesser, Grundgedanken in den kodifizierten Handelsrechten aller Länder.

ergibt, je mehr gerade die Hauptprinzipien sich verschmelzen. Ich habe an anderer Stelle darzulegen versucht, welcher Art diese Verschiedenheiten sind und wie es sich dabei fast überall um Fragen zweiten oder dritten Ranges handelt, die ebensowohl, ja vielleicht besser, anders entschieden werden können, als es geschehen ist.⁴⁾

Vornehmlich aber birgt der schleichende Gang dieser Ausgleichung die Gefahr, dass er durch legislative Zufälligkeiten und Capricen jeden Augenblick wieder aufgehalten werden kann.

So hat sich denn seit der letzten Hälfte des vorigen Jahrhunderts ein lebhaftes Streben nach einem einheitlichen Wechselgesetz geltend gemacht. Reale gesetzgeberische Ergebnisse hat dies aber bisher nur auf nationalem Felde gezeigt. Früchte dieser Art sind die Deutsche Wechselordnung, die Nordischen Wechselgesetze, die Bills of Exchange Act in Grossbritannien und seinen Kolonien, sowie das Negotiable Instruments Law in den Vereinigten Staaten von Amerika. Die internationale Bewegung brachte es im vorigen Jahrhundert nur zu Entwürfen von gelehrten Gesellschaften und Kongressen. Es seien erwähnt die Bremer Regeln der Association for the Reform and the Codification of the Law of Nations, der heutigen International Law Association, die Gesetzentwürfe des Institut de Droit International, der Handelsrechtskongresse zu Antwerpen und Brüssel.⁴⁾

Neues Leben gewann der Gedanke wieder durch die Kongresse der Handelskammern zu Lüttich und Mailand in den Jahren 1905/06. Von besonderer Bedeutung aber war es, dass sich im Mai 1907 der Deutsche Reichstag in einer Resolution für die Kodifikation eines einheitlichen Wechselgesetzes aussprach und die deutsche Regierung ihre Mitwirkung in Aussicht stellte.

⁴⁾ Meyer, Weltwechselrecht, die Verschiedenheit der geltenden Wechselrechte und deren Vereinheitlichung, Berlin 1906 und in der Dtsch. Jur. Zeitg. 12 S. 498 ff.

Muss nach dem Vorstehenden zugegeben werden, dass eine baldige Unifikation des Wechselrechtes dringend erforderlich ist, so bleibt zu erwägen, wie dieses Ziel zu erreichen ist. Verschiedenartige Vorschläge sind gemacht worden. Abgelehnt muss jedenfalls die nur durch Zaghaftigkeit eingegebene Idee des Mailänder Advokaten Norsa, des Verfassers des vom Institut de Droit International ausgearbeiteten Entwurfs, werden, die neuerdings sich die Veronenser Handelskammer in ihrem dem Lütticher Kongress unterbreiteten Gutachten zu eigen gemacht hat, nämlich nur für internationale d. h. in einem Staate ausgestellte Wechsel, die in einem andern Staate zirkulieren sollen, ein einheitliches Gesetz zu schaffen. Wie kann man mit Sicherheit voraussehen, ob ein Wechsel, der eben seinem Wesen nach bestimmt ist, von Hand zu Hand zu wandern, nicht einmal die Landesgrenzen überschreiten wird? Selbst der Aussteller ist nicht in der Lage, eine sichere Entscheidung hierüber zu treffen. Man legt dem Wechselverkehr auf solche Weise neue Hemmnisse auf und fügt den vielen Wechselgesetzen nur noch ein neues hinzu nach dem mystischen Satz des Hexeneinmaleins:

„Aus Fünf und Sechs
Mach Sieben und Acht“.

Zutreffend hat daher das Institut de Droit International die so versuchte Lösung des Problems zurückgewiesen. Der Kongress für Handel und Industrie in Paris 1898 wollte sich auf eine einheitliche Gestaltung der Erfordernisse des Wechsels beschränken, die Handelskammerkongresse zu Brüssel und Antwerpen begnügten sich mit einem Mustergesetz-Entwurf, der den einzelnen Staaten nur als Vorbild dienen, ihre Aktionsfreiheit aber völlig unangetastet lassen sollte.

Allein alles das ist halbe Arbeit. Zu dem erstrebten Ziele führt, nach diessseitiger Auffassung nur der Weg einer völkerrechtlichen Vereinbarung, durch welche sich die Staaten zur Einführung des uniformen Gesetzes verbindlich machen. Die Gangbarkeit dieses Weges haben die Erfolge der Haager Konferenzen für internationales Privatrecht überzeugend dar-

getan. Die gleiche Bahn beschritten die südamerikanischen Staaten zu Lima 1878, zu Montevideo 1889 und die pan-amerikanischen Kongresse zu Washington, Mexiko und 1906 zu Rio de Janeiro, wo die Einberufung einer Konferenz für 1908 vorgesehen ist. Man lasse sich nicht durch skeptizistische Schwarzseher beirren. Die einst als Phantasten belächelten Vorkämpfer der Kodifikation des internationalen Privatrechts für die zivilisierten Staaten, wie Mancini und Asser, haben sich als die wahren Realpolitiker erwiesen. Wie Preussen im Jahre 1847 alle deutschen Staaten zur Beratung eines einheitlichen Wechselgesetzes berief, so soll nach der oben erwähnten Resolution des Deutschen Reichstages nunmehr das Deutsche Reich in der Welt vorangehen und eine internationale Wechselkonferenz einberufen. Zuvor aber noch soll im Beginn des nächsten Jahres der deutsche Handelstag, jene vornehmste Vertretung des deutschen Handels, einen Gesetzentwurf, mit dessen Ausarbeitung der Verfasser dieser Zeilen beauftragt worden ist, durchberaten, um so der internationalen Erörterung eine feste, den gegenwärtigen Verhältnissen entsprechende Grundlage zu schaffen. Quod felix faustumque sit!

Elsass-Lothringensche Verwaltungsreform.

Von

Dr. Hermann Rehm, Professor der Rechte in Strassburg i. E.

Auf der Tagesordnung öffentlicher Erörterung steht seit Jahren mit ungeschwächter Kraft die reichsländische Verfassungsfrage. Ihre Lösung ist schwierig und nur zum Teil dringlich. Anders steht es mit der Verwaltungsbesserung in unserem Reichslande. Sie ist durchaus nicht schwierig und, soweit ich sehe, ganz ausserordentlich dringlich. Zugleich wäre augenblicklich der günstigste Zeitpunkt für ihre Lösung. Eine Erledigung des Staatssekretärpostens erfolgt in absehbarer Zeit. Die Schaffung eines Verwaltungsgerichtshofes erfordert sowieso die Umgestaltung der zwei grundlegenden Verwaltungsgesetze vom 30. Dez. 1871 und 4. Juli 1879.

Ich betrachte die Frage rein sachlich, vom Standpunkte der Verwaltungslehre und theoretischen Verwaltungspolitik.

Seit den Tagen des aufgeklärten Absolutismus kann als das oberste Grundgesetz aller Staatstätigkeit betrachtet werden, dass die obrigkeitlichen Gewalten samt und sonders im Interesse der Beherrschten auszuüben sind. Nach meinem Dafürhalten die weitaus wichtigste Folgerung hieraus ist die tunlichst rasche Erledigung der Staatsangelegenheiten. An einer raschen Behandlung seines Bau-, seines Konzessionsgesuches liegt dem Untertanen am meisten. Die Staatsorganisation und der Staatsbetrieb ist diesen Interessen auch überall da angepasst, wo der Staat im Wettbewerbe mit Privaten oder mit Nachbarländern steht. Flott und rasch ist der staatliche Bankbetrieb und ein flotter Gang unsrer deutschen Staatseisenbahnbetriebe lässt sich im Ernste nicht bestreiten. Anders liegt es bei der Verwaltung. Hier fehlt der Ansporn der Konkurrenz und demgemäss lasten auf ihr nur zu leicht Mängel der Organisation und des Betriebes, die den Gang der Verwaltung zu allem anderen eher als zu einem flotten machen.

Ganz besondere Organisationsmängel bestehen in dieser Hinsicht in Elsass-Lothringen. Wie oft hört man hier die Klage: „Ich habe nun schon lange ein Gesuch bei der Behörde eingereicht, es ist immer noch nicht erledigt, ich erkundigte mich an zuständiger Stelle, aber da hiess es: die Sache muss noch an das Bezirkspräsidium gehen, oder: beim Herrn Unterstaatssekretär liegt sie zurzeit, aber sie ist auch noch vom Herrn Staatssekretär zu behandeln und dann muss sie noch dem Herrn Statthalter vorgelegt werden; darüber vergehen mindestens noch drei Wochen“. Und das ist auch vollkommen glaublich, wenn wir den Dienstweg ansehen. Welche Behörden sind nur in oberster Stelle beteiligt: Bureau (vortragender Rat) des Staatssekretärs, Staatssekretär, Bureau (vortragender Rat) des Statthalters, Statthalter!

Das wirksamste Mittel, um eine rasche Erledigung der Untertanenangelegenheiten — und Untertanenangelegenheiten

sind alle Staatsangelegenheiten — herbeizuführen, ist ein möglichstes Zusammenlegen von Vorbereitung und Entscheidung in eine Hand. Ein Informationsbericht an die höhere Stelle erfordert, besonders weil in ihm auch die Sachverhältnisse darzulegen sind, viel mehr Zeit, muss viel weitläufiger und umständlich sein, als die Entscheidung selbst. Hieraus folgt für die Verwaltungsstufen: so wenig Instanzen als möglich. Einzelangelegenheiten erledige soweit als tunlich die der Sache örtlich nahe stehende Behörde, nur allgemeine seien der höheren vorbehalten. Ausserordentlich treffend lesen wir in der Einleitung eines französischen Staatsdekretes vom 25. März 1852: *Considerant que si l'on peut gouverner de loin, on n'administre bien que de près.* Man regiert aus der Ferne, man verwaltet in der Nähe.

Dies auf unser Reichsland angewandt, ergibt sich ein Zweifaches. Die Zentralinstanz ist zu vereinfachen und wegfallen muss die staatliche Bezirksverwaltung.

Wir haben juristisch zwei Zentralinstanzen, den Statthalter und den Staatssekretär mit seinem Ministerium, das rechtlich angesehen aus fünf Abteilungen besteht: Abteilung des Inneren und Gewerbes, Abteilung für Justiz und Kultus, Abteilung für Finanzen, Handel und Domänen, Abteilung für Landwirtschaft und öffentliche Arbeiten, Oberschulrat. Tatsächlich sind es drei Zentralinstanzen. Denn die Unterstaatssekretäre haben in Wahrheit die Stellung von Ministern. Der Staatssekretär hat in der Praxis die Stellung einer Instanz über dem Ministerium erhalten. Unentbehrlich ist der Statthalter, ein von seinem Schöpfer vorzüglich gedachtes Amt. Unentbehrlich sind die Ministerialabteilungen, in denen der Schwerpunkt der Verwaltung liegt. Vereinfachung ist aber nötig. Drei Zentralinstanzen sind des guten zuviel. Wohl hat sie das Reich. Hier sind sie erklärlich. Das Reich ist vorwiegend nur Zentralverwaltung. Dagegen hat sie kein deutsches Land. Also muss das Amt des Staatssekretärs fallen. Es bleibt der Statthalter und das Ministerium wird in Einzelministerien zerlegt. Im Verhältnis zu Baden genügen

drei. Denn Elsass-Lothringen hat kein Eisenbahnwesen und braucht kein fürstliches Hausministerium. Zu bilden wären ein Ministerium des Inneren mit Handel, Gewerbe und Landwirtschaft, ein Ministerium für Kultus, Justiz und Unterricht, ein Ministerium für Finanzen, Domänen und öffentliche Arbeiten. Die Einheit ist genügend gewahrt durch das monokratische Amt des Statthalters.

Und nun die Bezirkspräsidien. So wenig wie in Baden und Hessen ist in Elsass-Lothringen für eine Mittelstelle der staatlichen Verwaltung Raum. Das beweist schon der Umstand, dass die reichsländische Bezirksregierung bereits jetzt eine viel geringere Zuständigkeit besitzt, als die staatlichen Bezirksbehörden von Bayern, Sachsen, Württemberg. Das wichtige Gebiet der direkten Steuern fehlt ihnen. Bergwesen, Gefängniswesen, höheres Unterrichtswesen, Wasserbauverwaltung sind im allgemeinen schon ohne Mittelbehörde. Das Gleiche geschehe für die übrigen Mittelinanz-Zuständigkeiten. Einzelangelegenheiten an die Kreise, allgemeinere an das Ministerium. Die kommunale Bezirksverwaltung soll erhalten bleiben. Sie wird mit der Kreisdirektion ihres Sitzes verbunden. Dieser Kreisdirektor, dem auch wichtige sicherheitspolizeiliche Funktionen für den Bezirk übertragen werden, erhält höheren Rang, ähnlich dem hessischen Provinzialdirektor. Er behält den Titel Bezirkspräsident. Solange die Zentralregierung ihren Sitz in Paris und Berlin hatte, war eine allgemeine staatliche Mittelstelle angezeigt. Seit 1879 und zumal im Zeitalter des Fernsprechers ist sie überflüssig geworden.

Ein Theatergesetzentwurf in Oesterreich.

Von

Dr. L. Grabscheid,

k. k. Hofrat des obersten Gerichts- und Kassationshofes in Wien.

Mit der Ausweitung der Kunst, mit der vermehrten Bedeutung dramatischer Darstellung sind grössere und breitere Massen der Darsteller geschaffen worden und alle Übel

der Konkurrenz und der Regelung ihres Verhältnisses zum Unternehmer (Theaterdirektor) im Wege des Vertrages haben ihren Einzug in die wirtschaftliche Sphäre dieser Beteiligten gehalten. Was modernen wirtschaftlichen Gestaltungen eigen ist, charakterisiert auch das Verhältnis der Schauspieler zum Unternehmer: Das Rechtsverhältnis lässt sich unter die typischen Vertragsgeschäfte nicht subsumieren. Werden die allgemeinen Vertragsnormen angewendet, gelangt man zu höchst unbefriedigenden Resultaten, insbesondere dann, wenn man unter dem Deckmantel voller Dispositionsfreiheit der Parteien, die in Wirklichkeit auf Seiten der Schauspieler nicht vorhanden ist, den Vertragsbestimmungen bindende Kraft zubilligt. Der Kampf wirtschaftlich Schwacher mit einem ihnen wirtschaftlich überlegenen Unternehmer drängt zur Gebietserweiterung des zwingenden Rechts, wofür die geltenden Privatrechtsnormen nicht ausreichen. Dies gilt namentlich für die grossen Massen der kleinen Kunstkräfte. Für diese Kategorien sind die Massenverträge, Vertragsformularen ersonnen worden, in welchen die als „allgemeine für jeden Vertrag geltende Bestimmungen“ bezeichneten, ihrem Inhalte nach geradezu als verderbliche anzusehende Vertragsnormen den „besonderen Bestimmungen“ angehängt, selten von den Schauspielern gelesen, von den Theaterdirektoren aber nur zu häufig angewendet werden.

Den Schauspieler interessiert am Vertrage nur die Höhe der Gage, des Spielgeldes. Gewiss würde ihn auch die Dauer des Vertrages interessieren, allein in diesem Punkte muss sein Interesse Halt machen vor dem unbeugsamen Willen des Direktors. Ein sofort definitiv geltender Vertrag zwischen Schauspieler und Direktor wird eigentlich nur bei bekannten Schauspielern geschlossen. Dies ist vielleicht auch natürlich. Man muss auch nach der Seite des Unternehmers gerecht sein. Die Leistungen der Schauspieler, welche der Direktor dem Publikum vermittelt, haben keinen allgemeinen marktgängigen Wert. Objektive Qualitätsmerkmale bestehen eigentlich nicht. Das vielköpfige Publikum, die übrigens

den von einer Theaterkommission nach dem Referate des Hofrates Dr. Burckhard ausgearbeiteten, unter Leitung des österreichischen Bühnenvereines revidierten Gesetzentwurf betreffend die Regelung der Theaterkonzession, der Theaterzensur und der Theaterverträge einzubringen. Im neuen, aus dem allgemeinen Wahlrechte hervorgegangenen Abgeordneten-hause haben nun die Abgeordneten Dr. Ofner, Freiherr von Hock und Genossen den Gesetzentwurf neuerlich eingebracht. Der III. Abschnitt des Entwurfes ist den Theaterverträgen gewidmet. Als Grundsätze zwingenden Rechts sind aufgenommen: die Schriftlichkeit des Vertrages, die Bestimmung, dass Vereinbarungen, durch welche dem Unternehmer das Recht eingeräumt wird, nach Ablauf einer bestimmten Zeit einseitig den Vertrag für gelöst oder für verlängert zu erklären, als nicht beigesetzt gelten, wenn nicht auch dem Mitglieder ein gleiches Kündigungs- oder Prolongationsrecht eingeräumt ist; die Vereinbarung eines in die Spielzeit fallenden Kündigungs-termines ist überhaupt unzulässig; die Vereinbarung, dass Mitglieder sich bereits vor Beginn der Spielzeit zu Proben zur Verfügung zu stellen haben, gilt nicht für beigesetzt, wenn ihnen nicht mindestens die Hälfte der dieser Zeit entsprechenden Quote ihrer fixen Jahresbezüge hierfür zugestanden ist. Es werden noch die Fragen der Konventionalstrafen, der Erkrankungsfälle, der sog. Theaterordnungen, der Schadenersatzfälle wegen Nichterfüllung der Verträge geregelt.

Mag der Entwurf noch manche Lücke enthalten, jedenfalls bedeutet er eine Tat und bringt zum Ausdrucke, dass das soziale Empfinden der Zeit zu einer Regelung des wirtschaftlichen Vertragsrechtes der Bühnengehörigen drängt, die nicht lange auf sich warten lassen darf.

Zur Reform des amtsgerichtlichen Verfahrens.

Von

Justizrat Dr. Korn, Berlin.

Der vom Reichsjustizamt ausgearbeitete Entwurf eines Gesetzes, betreffend Änderungen des Gerichtsverfassungsgesetzes, der Zivilprozessordnung und des Gerichtskostengesetzes, sowie der Gebührenordnung für Rechtsanwälte liegt in der ersten Beilage zum Reichsanzeiger vom 5. Oktober d. J. der Öffentlichkeit vor.

Hat er Aussicht, Gesetz zu werden? Bringt er einen erheblichen Fortschritt für das Prozessverfahren?

Ich stehe nicht an, beide Fragen zu bejahen. Der Entwurf kann sich stützen auf eine Resolution des Reichstages vom 16. Juni 1904, wonach dieser eine Reform des amtsgerichtlichen Verfahrens im Sinne grösserer Schnelligkeit, Einfachheit und Billigkeit nach dem Vorbilde der Kaufmanns- und Gewerbegerichte gewünscht hat. Ganz naturgemäss gehen die Wünsche sowohl des rechtsuchenden Publikums wie der an der Rechtsprechung beteiligten Amtspersonen nach der gleichen Richtung. Das Ideal des rechtsuchenden Volkes wäre ein Prozess, der ganz kostenfrei und mit dem ersten Termin schon entschieden wäre, wobei natürlich jeder nur an den Fall denkt, dass er den Prozess gewinnt. Wer so blitzschnell verliert, wird vielleicht denken, dass es eigentlich mehr auf die Richtigkeit ankomme als auf die Fixigkeit. Aber immerhin haben die seit Jahren zur Zufriedenheit der beteiligten Bevölkerungskreise wirksamen Gewerbe- und Kaufmannsgerichte gezeigt, dass es möglich ist, sehr viel rascher, einfacher und billiger Recht zu sprechen als bei den Amtsgerichten bisher geschah. Schon die Existenz dieser Gerichte beweist, wohin die Volksströmung geht. Die Aussichten auf Annahme des Entwurfs sind also günstige. Er bezweckt Vereinfachung, Beschleunigung, Verbilligung, und es ist nur zu prüfen, ob er diese Aufgaben erfüllt, und zwar nicht etwa

auf Kosten der Richtigkeit der Urteile oder anderer wesentlichen Grundlagen der Gerechtigkeit.

1. Vereinfachung des Verfahrens. Hier sind zu unterscheiden diejenigen Bestimmungen, welche das Verfahren für die beteiligten Richter und Behörden einfacher gestalten, und die, welche es für das Publikum einfacher machen.

Der Bequemlichkeit des Publikums dient namentlich die Vorschrift, dass der Parteibetrieb durch den Amtsbetrieb ersetzt werden soll. Die Zustellungen sollen regelmässig von Amtswegen erfolgen, ausser der Zustellung des Urteils. „Ladungen durch die Parteien finden nicht statt. Die Termine werden von Amtswegen bestimmt.“ Hierin liegt eine grosse Erleichterung für prozessführende Privatpersonen, die sich um den Fortgang der Sache nicht mehr zu kümmern brauchen.

Eine weitere Erleichterung für das Publikum ist die Ausdehnung der Zuständigkeit der Amtsgerichte auf 800 Mark. Hierdurch wird in vielen Fällen für Privatpersonen die Möglichkeit geschaffen, sich selbst bei einfachen Sachen zu vertreten. Es entfallen die Reisekosten für die Parteien, Zeugen, Sachverständige, die bisher durch Abgabe an das entfernte Landgericht nötig wurden. Zugleich ist bei Sachen bis 800 Mark der Anwaltszwang beseitigt. Mag immerhin ein grosser Teil der Prozesse und namentlich die Mehrzahl der wirklichen Streitsachen auch weiterhin den Rechtsanwälten übergeben werden, so ist doch nicht zu bezweifeln, dass in den zahlreichen formularmässigen Wechsel- und Warenkaufklagen die Geschäftsinhaber sich gern selbst vertreten werden oder durch ihren Buchhalter sich werden vertreten lassen, da es sich nicht um einen Streit ums Recht, sondern um Beibehaltung unstreitiger Forderungen dabei zu handeln pflegt.

Zu diesen Erleichterungen für das rechtsuchende Publikum treten die für die Gerichte. Entlastet werden die Oberlandesgerichte (nach Angabe der Begründung des Entwurfs) um etwa ein Drittel, die Landgerichte um etwa die Hälfte der Prozesse, nämlich die von 300 bis 800 Mark, welche den Amts-

gerichten zugewiesen werden. Die Amtsrichter freilich erhalten mehr Arbeit. Dafür sollen sie von dem Kostenfestsetzungsverfahren befreit werden, welches ganz dem Gerichtsschreiber überwiesen wird. Selbstverständlich wird sich diese Verschiebung der Arbeitslast nicht durchführen lassen ohne erhebliche Vermehrung der Amtsrichter und Verminderung der Landrichter.

Zur Vereinfachung des Verfahrens dient mitunter auch das persönliche Erscheinen der Parteien. Nach dem Entwurf soll die Ladung hierzu den Parteien selbst, nicht ihren Prozessbevollmächtigten, zugestellt werden. Dagegen soll es durch Geldstrafen nicht erzwingbar sein. Hier hätte — zum Schutz gegen böswillige Parteien, die frivol alles bestreiten und entstellen — ruhig ein Schritt weiter geschehen und Zwang zum Erscheinen durch Geldstrafe für zulässig erklärt werden können, wie es schon jetzt in Ehescheidungssachen ist.

Endlich dient zur Vereinfachung des Verfahrens die Ausschliessung der Berufung bis zu einem Beschwerdegegenstande von 50 Mark. Bis 50 Mark sollen die Urteile der Amtsgerichte rechtskräftig ergehen.

2. Beschleunigung des Verfahrens. Der Zug der Zeit geht dahin, alle Geschäfte so rasch als möglich zu erledigen. Im Zeitalter des Automobils und lenkbaren Luftballons kann die Justiz nicht allein den Schneckengang beibehalten. Für die Landgerichte und Oberlandesgerichte bleibt es leider vorläufig bei dem bisherigen langsamen Gang des Verfahrens. Aber die Amtsgerichte sollen schneller arbeiten. Wie der Hinweis auf den österreichischen Prozess als Vorbild ergibt, soll der Prozess bei ihnen möglichst im ersten Termin schon vollständig erledigt werden. Dieses Ziel soll erreicht werden durch vorbereitende Anordnungen des Amtsrichters. Auf Grund der Klageschrift und der vorbereitenden Schriftsätze kann er schon vor dem Termin die nötigen Urkunden und amtlichen Auskünfte von Behörden einfordern oder die Vorlegung den Parteien zum Termin aufgeben. Ferner darf er auch Zeugen und Sachverständige zum Termine laden, Augen-

schein einnehmen und persönliches Erscheinen der Parteien anordnen, falls der Beklagte schriftlich der Klage widersprochen hat und die Anordnung „entweder besondere Kosten nicht verursacht oder zur Vermeidung wesentlicher Nachteile geboten erscheint oder von beiden Parteien beantragt wird“. In dieser Fassung ist der Gesetzesvorschlag unbrauchbar: Die Ladung der Zeugen, Sachverständigen, Parteien, die Einnahmen eines Augenscheins verursacht stets Kosten; dass besondere Eile nötig ist oder beide Parteien dem Vorverfahren zustimmen würde Ausnahme bleiben. Soll also wirklich ein Vorverfahren stattfinden, damit im ersten Termin gleich die Beweisaufnahme möglich ist, so muss der Amtsrichter auch das Recht haben, die dazu nötigen Anordnungen vorläufig nach eigenem Ermessen zu treffen, unter Vorbehalt der Kosten für die spätere Entscheidung; sonst wird er aus Angst wegen der Kosten lieber nichts anordnen. Zweckmässig wäre die Einrichtung eines Vorterminals zur Entscheidung über die Frage, inwieweit die Sache streitig bleibt und Beweise zu erheben sind. Dadurch hat sich bei den Gewerbe- und Kaufmannsgerichten eine bedeutende Abkürzung des Verfahrens erzielen lassen. Im folgenden eigentlichen Verhandlungstermin werden dann die Zeugen und Sachverständigen, die auf Grund des Ergebnisses des Vorterminals geladen werden, gleich vernommen. Dieser Vortermin müsste stattfinden, wenn der Amtsrichter darüber Bedenken trägt, welche vorbereitende Anordnung zu treffen sei, und alsdann spätestens eine Woche nach Einreichung der Klage anberaumt werden. Jedenfalls genügen die Bestimmungen des Gesetzentwurfs ihrem Zwecke, den Gang des Verfahrens zu beschleunigen, noch keineswegs vollständig.

Zur Bekämpfung der zahlreichen Vertagungen schlägt der Entwurf eine besondere Verzögerungsgebühr vor. Für den vierten und jeden folgenden Termin, bei Beweisaufnahme für den siebenten und jeden folgenden Termin soll eine besondere Gebühr in Höhe von $\frac{5}{10}$ der vollen Verhandlungsgebühr ohne Beschluss, kraft Gesetzes, erhoben werden. Termine,

in denen Versäumnisurteile ergehen, ferner solche, die von Amtswegen verlegt oder ohne Verhandlung von Amtswegen vertagt werden, sollen hierbei nicht mitzählen. — Ein ausreichendes Mittel gegen Verschleppung liegt in dieser Strafgebühr nicht. Die Parteien würden von ihr, wenn sie durch Anwälte vertreten sind, selten etwas erfahren; wenn sie vermögenslos sind, würde die besondere Gebühr sie nicht schrecken. Die ganze Gebühr hat etwas Fiskalisches an sich und steht in Widerspruch mit der Tendenz, den Prozess möglichst billiger zu machen. Eher liesse sich das Verfahren dadurch abkürzen, dass das Gericht ermächtigt wird, spruchreife Sachen nach dem dritten, bezw. sechsten Termin, wenn die Parteien beide weder erscheinen noch Versäumnisanträge stellen, auf Grund der bisherigen Anführungen ohne Anwesenheit der Parteien zu entscheiden, nicht spruchreife Sachen aber auf sechs Monate wegzulegen.

Weitere Beschleunigungsvorschläge betreffen Abkürzung der Einspruchsfrist auf eine Woche (statt zwei Wochen) und Abkürzung der Einlassungs- und Ladungsfristen in einzelnen Fällen, womit man ohne weiteres einverstanden sein wird. — Ferner wird eine Erweiterung der Feriensachen vorgeschlagen, nämlich durch Aufnahme derjenigen Prozesse welche beim Vorhandensein eines Kaufmanns- und Gewerbegerichts vor diese gehören würden, in den Kreis der gesetzlichen Feriensachen. Ausserdem sollen auch andere Sachen auf blossen Antrag (ohne Begründung) zu Feriensachen beim Amtsgericht erklärt werden. Werden im Termin keine widersprechenden Anträge gestellt, so werden sie durch Urteil erledigt. Werden widersprechende Anträge gestellt, so werden sie bis nach den Ferien vertagt, wenn sie nicht besonders eilig sind. — Zu den in den Ferien zu erledigenden Angelegenheiten soll auch das Kostenfestsetzungsverfahren gehören. Auch diese Vorschläge enthalten offenbare Verbesserungen.

3. Herabsetzung der Kosten. Das Verfahren soll auch billiger werden, aber wohlgemerkt, nicht durch Herabsetzung der Gerichtskosten (diese kann angeblich der Fiskus

als Einnahme nicht entbehren), sondern durch Beseitigung des Anwaltzwanges, Übernahme der Zustellungen als kostenfreie Akte von Amtswegen und Festsetzung der Schreibgebühren und Postgebühren auf 10⁰/₀ der zum Ansatz gelangenden Hauptgebühr. Gross wird die Kostenersparnis nur in den drei untersten Gebührenstufen (bis 120 Mark) sein. In den höheren Stufen tritt dagegen eher eine Verteuerung ein; denn die 10⁰/₀ für die wegfallenden Schreibgebühren und Porti können bis zu 50 Mark im Höchstbetrage ansteigen.

Mit der Verbilligung der Prozesse hat es also im grossen und ganzen, namentlich wenn Anwälte mitwirken, nicht viel auf sich. Nur wird dadurch, dass die mühsame Arbeit des Zusammenstellens und Addierens der einzelnen Schreibgebühren und Porto-Auslagen fortfällt, für die beteiligten Beamten allerdings sehr viel Zeit gespart. Aber das Publikum selbst hat wenig Nutzen davon. Wir meinen, dass es durchaus an der Zeit gewesen wäre, die Gerichtskostengebühren bis 800 Mark um ein Drittel herabzusetzen. Der Ausfall kann durch Erhöhung der Einnahmen aus Eisenbahn- und anderen Staatsbetrieben auch ohne Steuererhöhung gedeckt werden.

4. Ausser den hier erwähnten Bestimmungen enthält der Gesetzentwurf noch einige Verbesserungsvorschläge zum Mahnverfahren, zur Zwangsvollstreckung und die Pauschalierung der Schreibgebühren und Porti der Rechtsanwälte auf 20⁰/₀ der Prozessgebühr. Die Rechtsanwälte sind damit der Arbeit enthoben, welche die Zusammenrechnung der einzelnen Schreibgebühren und Porto-Auslagen des Anwalts verursacht; sie erhalten als Abfindung für diese Kosten 20⁰/₀ der Hauptgebühr. Dabei gewinnen sie nichts an Einnahme, verlieren aber auch nicht wesentlich, und die Tätigkeit des Bureaupersonals wird erleichtert.

5. Welche Bedenken stehen dem Gesetzvorschlage entgegen?

Zunächst tritt in Sachen bis 800 Mark der Einzelrichter an die Stelle der Kollegialgerichte. Man behauptet, dass drei Richter mehr sehen und bedenken als einer. Trotzdem sind

die Urteile der Amtsgerichte mitunter zutreffender als die der Landgerichte in zweiter Instanz. Der Amtsrichter steht dem Publikum näher als das Landgericht, kennt oft seine Leute besser und urteilt mit gesundem Menschenverstand nicht selten zutreffender als das mehr formal-juristische Landgericht. Eine Verschlechterung der Rechtspflege wird nicht eintreten, wenn der Justizfiskus für die genügende Zahl der Amtsrichter Sorge trägt, damit sie nicht, überhäuft von Geschäften, zu eilig urteilen müssen. Auch im Auslande hat der Einzelrichter eine weitgehende Zuständigkeit, noch über 800 Mark hinaus, ohne dass Klagen darüber laut geworden sind. Gegen Einseitigkeit des Amtsrichters, Rechtsirrtümer und Versehen ist das Rechtsmittel der Berufung ausreichender Schutz.

Ob gerade 800 Mark die richtige Grenze ist, darüber lässt sich natürlich streiten. Man könnte auch 900 Mark oder 1000 Mark als Grenze der Zuständigkeit des Amtsgerichts annehmen. Hierüber entscheiden reine Zweckmässigkeits-Erwägungen der Justizverwaltung.

Ein weiteres Bedenken betrifft den Ausschluss der Berufung bis 50 Mark. Man wird nicht behaupten können, dass diese Vorschrift sehr eingreifend ist, nachdem die Gewerbe-gerichte bis 100 Mark, die Kaufmannsgerichte bis 300 Mark mit Ausschluss der Berufung entscheiden. Für Prozesse über so geringe Objekte ist es in der Tat besser, die Kostenlast für den unterliegenden Teil nicht durch die zweite Instanz übermässig zu steigern.

Steht hiernach im wesentlichen kein wichtiger Grund der Reform entgegen, so darf doch nicht verschwiegen werden, dass sie, wenn sie in Kraft tritt, zum grossen Teil auf Kosten der Rechtsanwaltschaft sich vollziehen wird. Da der Anwaltszwang bis 800 Mark beseitigt werden soll, so werden die Rechtsanwälte jedenfalls einen Teil ihrer Gebühren einbüssen, nämlich den grössten Teil der formularmässigen Beitreibungs-Prozesse. Die Rechtsanwälte beim Oberlandesgericht werden fast die Hälfte ihrer Mandate plötzlich verlieren. Die Lage zahlreicher Rechtsanwälte wird noch schwieriger werden als

sie schon ohnehin ist. Der Hinweis im Gesetzentwurf, dass noch bei den Amtsgerichten sich Platz für die vom Landgericht abwandernden Rechtsanwälte finden würde, ändert wenig an der tatsächlichen Bedrängnis. Ältere Anwälte können nicht so leicht ihre ganze Existenz aufgeben, um in einer kleineren Stadt von neuem anzufangen. Die Anwälte sind und bleiben vielmehr bei dieser an sich notwendigen Reform des amtsgerichtlichen Verfahrens der leidtragende Teil, und die Justizverwaltung wird ernstlich daran denken müssen, durch Verwendung der im Anwaltsstande ruhenden Kräfte für Justiz- und Verwaltungsdienste die bevorstehenden Schwierigkeiten zu mildern. Auch die Verleihung des Notariats an alle älteren Anwälte sollte nicht länger hinausgeschoben werden. Endlich erscheint die von den Oberlandesgerichts-Anwälten verlangte Erhöhung ihrer Gebühren um $\frac{3}{10}$ (mit Rücksicht auf die geringere Zahl und die Schwierigkeit der Prozesse beim Oberlandesgericht) durchaus gerechtfertigt.

Die Reform des Prozessverfahrens.*)

Von

Rechtsanwalt Dr. Dispeker in München.

Ein gutes Gesetz gleicht einem schönen Bauwerk. Aus einheitlichem Willen des Meisters entstand der Grundplan. Die einzelnen Teile passen harmonisch zusammen. Eine Barbarei würde es mit Recht genannt, wenn man aus Zweckmässigkeits- oder gar aus Sparsamkeitsgründen wesentliche Teile des stolzen Baues, ohne Rücksicht auf seine sonstigen Teile umgestalten wollte. Nichts anderes aber beabsichtigt der jetzt vorliegende „Entwurf eines Gesetzes betreffs Änderungen des Gerichtsverfassungsgesetzes, der Zivilprozessordnung, des Gerichtskosten-gesetzes und der Gebührenordnung für Rechtsanwälte“.

*) Im Anschluss an die Schrift „Eine kritische Studie über die geplante Erhöhung der sachlichen Zuständigkeit der Amtsgerichte und die beabsichtigten Änderungen des amtsgerichtlichen Verfahrens“ der Rechtsanwälte Ernst Jehle und Otto Wölz in Stuttgart. 36 S. Stuttgart 1907. W. Kohlhammer.

Es mag vorausgeschickt werden, dass einzelne Vorschriften dieses Entwurfs nicht nur mit der Struktur der abgeänderten Gesetze vollständig übereinstimmen, sondern auch als ganz vortreffliche Ausbauten lebhaft zu begrüßen sind. Leider sind diese Bestimmungen die unwesentlicheren und auch sie sind keineswegs so vordringlich, dass deshalb die Klinke der Gesetzgebung in die Hand genommen werden müsste.

Die geplante Erweiterung der Feriensachen entspringt gerechtfertigten Wünschen unseres Handels- und Gewerbestandes. Die neue Fassung des § 157 ZPO., wonach dem Unwesen des Rechtskonsulententums energischer als bisher gesteuert werden kann, ist zu begrüßen. Nicht nur mit Rücksicht auf die in der Begründung zum Entwurf hervorgehobene Wahrung der berufsmässigen Tätigkeit der Rechtsanwaltschaft, sondern hauptsächlich im Interesse des rechtsuchenden Publikums, das besonders in den grossen Städten durch das immermehr überhandnehmende Rechtsagententum vielfach in der gewissenlosesten Weise ausgebeutet wird.

Auch der Ausschliessung der Berufung bei Wertgegenständen, die 50 Mark nicht übersteigen, kann wohl zugestimmt werden. Ist auch der Satz richtig, dass es der Maus genau so weh tut, wie dem Elefanten, wenn man ihr das Fell über die Ohren zieht, so ist doch aus rechtspolitischen Gründen der Begründung beizustimmen, dass bei Einlegung eines Rechtsmittels um einen geringfügigen Streitgegenstand die Kosten regelmässig in keinem wirtschaftlichen Verhältnis zu der Hauptsache stehen. Aber der Entwurf geht erheblich weiter. Das Verfahren soll schleuniger, einfacher und billiger werden. Das sind die Ziele, die er zu erreichen sucht und denen zuliebe er aus dem festgefügtten, wohl durchdachten Bau unserer Prozessordnung die Grundquader des Parteibetriebs herausreisst und für den erheblich erweiterten Amtsgerichtsprozess den Officialbetrieb einführt. Also die Wiedereinführung des Inquisitionsprozesses, der im Strafverfahren so heftig bekämpft wird, in den Zivilprozess, wohin er noch viel weniger passt. Eine weitere Säule unserer Prozessordnung, das Prinzip der Mündlichkeit, wird in dem neuen § 501 ZPO. leichten Herzens gestürzt. Man unterschätze die Gefahr nicht, die darin liegt, ein einheitliches Gesetzeswerk in seinen Grundprinzipien zu erschüttern. Mit Recht wird in der kritischen Studie von Jehle und Wölz hervorgehoben, dass die Partei im Zivilprozess kein Ausfrageobjekt ist und dass in der beabsichtigten Vernichtung der Herrschaft der Partei über den Prozess die Vernichtung der gesunden und natürlichen Grundlage

jedes Zivilrechtsstreites und zugleich ein unzulässiger Eingriff des Staates in die Privatrechtssphäre und Bewegungsfreiheit des Bürgers liegt. Freilich muss zugegeben werden, dass der jetzt vorliegende Entwurf gemildert und somit, wenn man von dem prinzipiellen Bedenken absieht, auch verbessert erscheint gegenüber dem vorläufigen Entwurf, welcher der erwähnten kritischen Studie zugrunde liegt. Die Erhöhung der Kompetenz der Amtsgerichte ist statt, wie früher vorgeschlagen, auf 1200 Mark, jetzt auf 800 Mark vorgesehen. Die Strafandrohung für den Fall des Ausbleibens einer Partei, deren persönliches Erscheinen das Gericht angeordnet hat, ist glücklicherweise gefallen.

Die Hauptfragen, die bei Prüfung des Entwurfs zu lösen sind, sind folgende:

Hat unser bisheriger Amtsgerichtsprozess sich so schlecht bewährt, dass nunmehr Hals über Kopf unter Vernichtung der der Prozessordnung zugrunde liegenden Prinzipien die Flickarbeit der Novelle erforderlich ist? Ferner, erreicht der Entwurf die Ziele, die er sich gesteckt hat und endlich, sind diese Ziele nicht auf anderem Weg besser zu erlangen?

Die erste Frage braucht nur gestellt zu werden, um wohl, vielleicht abgesehen vom Finanzminister, allseitig verneint werden zu müssen.

Gewiss soll das Verfahren möglichst einfach und schleunig sein. Warum dies jedoch nur in Amtsgerichtssachen und nicht ebenso auch bei grossen Streitgegenständen zu erstreben sein sollte, ist nicht einzusehen. Vor allem aber, die Einfachheit und Schnelligkeit darf niemals, weder bei kleinen noch bei grossen Objekten, auf Kosten der Gerechtigkeit erfolgen. Mit Recht hat Hachenburg in seinem erschöpfenden Referat auf dem Anwaltstag in Mannheim ausgerufen: „Der Todfeind des Rechtsfindens ist eine nervöse Hetzerei“.

Die Klagen über Langsamkeit der Justiz sind nicht neu. Dem Gläubiger, der zu seinem Geld zu gelangen versucht, wird jedes Verfahren zu langsam, dem Schuldner, der Zeit zu gewinnen trachtet, jedes Verfahren zu schnell sein. Im Jahre 1860 schrieb der bayerische Oberappellationsgerichtsrat Zink: „Kein Arrest- oder Wechselprozess hat nur eine entfernte Aussicht vor zwei, drei, fünf oder noch mehr Jahren die Erledigung zu finden, wenn sich der Gegenteil auf die hinteren Füsse stellen will.“ Diesen gar nicht so weit zurückliegenden Verhältnissen gegenüber ist das Tempo unserer Rechtsprechung ein dem Zeitalter der Elektrizität entsprechendes. Es ist nicht zu leugnen, dass weite Volkskreise eine grössere Beschleunigung des Prozess-

verfahrens wünschen. Mindestens ebenso grosse Volkskreise rufen seit vielen Jahren nach Abänderung der Strafprozessordnung. Auch deren Wünsche sind durchaus gerechtfertigt und allgemein als begründet anerkannt worden. Seit Jahren werden Enqueten über den Strafprozess veranstaltet, Kommissionen tagen, dickleibige Berichte werden veröffentlicht, der Gesetzentwurf lässt immer noch auf sich warten. Woher nun auf einmal diese unheimliche Schnelligkeit im Zivilprozess? Statt ruhiger Durcharbeitung der ganzen Zivilprozessordnung das Herausreissen und Abändern eines Stückes derselben!

Nirgends ist Gefahr im Verzug. Nur aus fiskalischen Gründen kann die Hast erklärt werden. Das Schlimmste, was der Rechtsprechung begegnen kann, ist die Schaffung der Gesetze durch den Finanzminister statt durch den Justizminister.

Fast sämtliche Klagen über zu langsamen Prozessgang sind auf die Überlastung unseres Richterpersonals, besonders in den grossen Städten zurückzuführen. Man vermehre die Richterstellen bei den Amtsgerichten und bei den höheren Gerichten und die Klagen werden verstummen.

Erreicht der Entwurf das von ihm gestellte Ziel der Beschleunigung des Verfahrens?

Zwei neue Bestimmungen sollen, abgesehen von der noch zu besprechenden Kompetenzerhöhung, hierzu dienen, die der §§ 501 und 509 ZPO.

Das Amtsgericht kann hiernach schon vor der mündlichen Verhandlung Anordnungen, die ihm zur Aufklärung des Sachverhaltes dienlich erscheinen, treffen. Diese Vorschrift dürfte praktisch kaum von Bedeutung sein. Gerade in solchen Fällen, in denen es hauptsächlich auf Beschleunigung ankommt, wenn nämlich der Beklagte Zeit gewinnen will und die Sache zu verschleppen sucht, wird er seine Einwendungen nicht vor dem Termin bekannt geben, der Richter also gar nicht in der Lage sein, vorher geeignete Anordnungen zu treffen. Was für die Gewerbe- und Kaufmannsgerichte mit ihrem eng begrenzten Umfang der Klagegründe gut sein kann, passt eben nicht für die alle Rechtsgebiete umfassende amtsrichterliche Tätigkeit. In vielen Fällen erledigen sich die Streitfälle noch vor dem ersten Termin oder in diesem sofort durch einen Vergleich. Dann sind alle vorbereitenden Handlungen des Richters vollständig überflüssig gewesen. Statt der angestrebten Vereinfachung unnütze Arbeit! Und deshalb die Durchbrechung der Grundprinzipien des Zivilprozesses!

Die Vorschrift, dass die Beweisverfahren soweit tunlich sofort erfolgen sollen, — was übrigens theoretisch auch nach der bisherigen Prozessordnung möglich war, — dürfte auch in Zukunft bei den grossen Amtsgerichten infolge der Geschäftslast theoretisch bleiben. Würde sie aber durchgeführt, so wäre dies nur auf Kosten anderer Prozess-Sachen möglich, die dann eben in dem Termin nicht mehr erledigt werden können und infolge „vorgerückter Gerichtszeit“ vertagt werden müssen. Sie ist aber auch eine Bestimmung, die den Beklagten, in den meisten Fällen aber nicht den Kläger, der doch das Hauptinteresse an der Sache hat, schützt. Der Beklagte weiss, welche Einreden er vorschützen will. Er ist daher in der Lage, seine Zeugen mitzubringen. Der Kläger weiss in vielen Fällen nicht, welche Einwendungen gebracht werden. Er kann daher vor dem Termin gar nicht die erforderlichen Beweismittel gegen diese ihm unbekannten Eingelenke sich verschaffen und zur Gerichtsstelle bringen.

Von der sehr schematischen Vorschrift des § 48 des Gerichtskostengesetzes, wonach für den vierten und jeden folgenden Termin, von Ausnahmen abgesehen, eine besondere Gerichtsgebühr erhoben wird, dürfte wohl der Staatssäckel, wenn auch nicht sehr bedeutend, sicherlich aber nicht wesentlich die Schnelligkeit des Verfahrens profitieren.

In dem neuen § 798 ZPO. ist sogar eine nicht unwesentliche Verlangsamung des Verfahrens vorgesehen. Diese Bestimmung, wonach die nach § 794 Nr. 5 ZPO. aufgenommenen vollstreckbaren Urkunden, sowie die nicht auf das Urteil gesetzten Kostenfestsetzungsbeschlüsse mindestens drei Tage vor Beginn der Zwangsvollstreckung zugestellt sein müssen, eröffnet, wie die kritische Studie mit Recht sagt, für die auf Benachteiligung ihrer Gläubiger bedachten böartigen Schuldner die angenehmsten Aussichten.

So weit der Entwurf das Verfahren durch Palliativmittelchen vereinfachen will, kann ihm ohne weiteres zugestimmt werden.

Die Entlastung unseres überlasteten Richterpersonals muss mit allen Mitteln erstrebt werden. Was nützen alle guten Gesetzesvorschriften, wenn die Terminkalender so überlastet sind, dass bei einer amtsgerichtlichen Sache mit einer Einlassungsfrist von drei Tagen, bei der voraussichtlich Versäumnisurteil zu erwarten war und dann auch erging, der erste Termin erst vier Wochen nach Einreichung der Klage angesetzt werden konnte?

Es kann gebilligt werden, dass die Kostenfestsetzung dem Richter abgenommen und dem Gerichtsschreiber übertragen wird.

Es mögen auch die neuen Vorschriften, wonach die Zustellungen, mit Ausnahme der der Urteile, von amtswegen zu erfolgen haben, trotz mancher in der Praxis zu befürchtenden Nachteile, zur Vereinfachung beitragen.

Die wesentliche Bestimmung des Entwurfs aber, durch welche Beschleunigung, Vereinfachung und Verbilligung herbeigeführt werden soll, die Kompetenzerhöhung der Amtsgerichte auf 800 Mark erweckt auch die wesentlichsten Bedenken.

Es mag zugegeben werden, dass ein Rechtsstreit vor dem Einzelrichter sich einfacher und schneller abwickeln kann, — keineswegs wie die tägliche Erfahrung zeigt, schneller abwickeln muss — als in dem Verfahren vor einem Kollegium. Es darf aber hierbei nicht übersehen werden, dass ein den Betrag von 300 Mark übersteigendes amtsgerichtliches Urteil auch nach dem Entwurf nur gegen Sicherheitsleistung vollstreckbar ist, der Beklagte es also dem nicht kapitalkräftigen Kläger gegenüber in der Hand hat, durch Einlegung und Durchführung der Berufung die Vollstreckbarkeit entsprechend hinauszuziehen.

Der in der Begründung des Entwurfs betonte Vorzug, dass der Amtsrichter den Persönlichkeiten und Verhältnissen näher ist, gleicht einem zweischneidigen Schwert. Wenn man freilich das Ideal der Rechtsprechung in dem Vergleich erblickt, wie es die Kaufmanns- und Gewerbegerichte tun, die jährlich eine Statistik veröffentlichen, in der sie stolz darauf hinweisen, wie gross der Prozentsatz der (aber fragt in vielen Fällen nur nicht wie) zustande gebrachten Vergleiche ist, der wird dieser Argumentation zustimmen können.

Diesen problematischen Vorzügen stehen aber ganz erhebliche Nachteile entgegen.

Bei aller Anerkennung der Tüchtigkeit unserer Einzelrichter bedarf es keiner Beweisführung dafür, dass eine kollegiale Beratung und Beschlussfassung viel höhere Garantien für eine gründliche und richtige Entscheidung bietet. Hierzu kommt, dass die Berufungen gegen landgerichtliche Urteile an die verhältnismässig wenigen Oberlandesgerichte gelangen, deren Rechtsprechung doch immerhin einheitlicher ist, als die der vielen Landgerichte, welche über die Berufungen gegen amtsgerichtliche Urteile zu entscheiden haben.

Freilich muss auch bei den Obergerichten die notwendige Anzahl Richter vorhanden und deren Überlastung hintangehalten sein.

Die Vorschrift, dass die Beweisverfahren soweit tunlich sofort erfolgen sollen, — was übrigens theoretisch auch nach der bisherigen Prozessordnung möglich war, — dürfte auch in Zukunft bei den grossen Amtsgerichten infolge der Geschäftslast theoretisch bleiben. Würde sie aber durchgeführt, so wäre dies nur auf Kosten anderer Prozess-Sachen möglich, die dann eben in dem Termin nicht mehr erledigt werden können und infolge „vorgerückter Gerichtszeit“ vertagt werden müssen. Sie ist aber auch eine Bestimmung, die den Beklagten, in den meisten Fällen aber nicht den Kläger, der doch das Hauptinteresse an der Sache hat, schützt. Der Beklagte weiss, welche Einreden er vorschützen will. Er ist daher in der Lage, seine Zeugen mitzubringen. Der Kläger weiss in vielen Fällen nicht, welche Einwendungen gebracht werden. Er kann daher vor dem Termin gar nicht die erforderlichen Beweismittel gegen diese ihm unbekannten Eingelenke sich verschaffen und zur Gerichtsstelle bringen.

Von der sehr schematischen Vorschrift des § 48 des Gerichtskostengesetzes, wonach für den vierten und jeden folgenden Termin, von Ausnahmen abgesehen, eine besondere Gerichtsgebühr erhoben wird, dürfte wohl der Staatssäckel, wenn auch nicht sehr bedeutend, sicherlich aber nicht wesentlich die Schnelligkeit des Verfahrens profitieren.

In dem neuen § 798 ZPO. ist sogar eine nicht unwesentliche Verlangsamung des Verfahrens vorgesehen. Diese Bestimmung, wonach die nach § 794 Nr. 5 ZPO. aufgenommenen vollstreckbaren Urkunden, sowie die nicht auf das Urteil gesetzten Kostenfestsetzungsbeschlüsse mindestens drei Tage vor Beginn der Zwangsvollstreckung zugestellt sein müssen, eröffnet, wie die kritische Studie mit Recht sagt, für die auf Benachteiligung ihrer Gläubiger bedachten böartigen Schuldner die angenehmsten Aussichten.

So weit der Entwurf das Verfahren durch Palliativmittelchen vereinfachen will, kann ihm ohne weiteres zugestimmt werden.

Die Entlastung unseres überlasteten Richterpersonals muss mit allen Mitteln erstrebt werden. Was nützen alle guten Gesetzesvorschriften, wenn die Terminkalender so überlastet sind, dass bei einer amtsgerichtlichen Sache mit einer Einlassungsfrist von drei Tagen, bei der voraussichtlich Versäumnisurteil zu erwarten war und dann auch erging, der erste Termin erst vier Wochen nach Einreichung der Klage angesetzt werden konnte?

Es kann gebilligt werden, dass die Kostenfestsetzung dem Richter abgenommen und dem Gerichtsschreiber übertragen wird.

Es mögen auch die neuen Vorschriften, wonach die Zustellungen, mit Ausnahme der der Urteile, von amtswegen zu erfolgen haben, trotz mancher in der Praxis zu befürchtenden Nachteile, zur Vereinfachung beitragen.

Die wesentliche Bestimmung des Entwurfs aber, durch welche Beschleunigung, Vereinfachung und Verbilligung herbeigeführt werden soll, die Kompetenzerhöhung der Amtsgerichte auf 800 Mark erweckt auch die wesentlichsten Bedenken.

Es mag zugegeben werden, dass ein Rechtsstreit vor dem Einzelrichter sich einfacher und schneller abwickeln kann, — keineswegs wie die tägliche Erfahrung zeigt, schneller abwickeln muss — als in dem Verfahren vor einem Kollegium. Es darf aber hierbei nicht übersehen werden, dass ein den Betrag von 300 Mark übersteigendes amtsgerichtliches Urteil auch nach dem Entwurf nur gegen Sicherheitsleistung vollstreckbar ist, der Beklagte es also dem nicht kapitalkräftigen Kläger gegenüber in der Hand hat, durch Einlegung und Durchführung der Berufung die Vollstreckbarkeit entsprechend hinauszuziehen.

Der in der Begründung des Entwurfs betonte Vorzug, dass der Amtsrichter den Persönlichkeiten und Verhältnissen näher ist, gleicht einem zweiseitigen Schwert. Wenn man freilich das Ideal der Rechtsprechung in dem Vergleich erblickt, wie es die Kaufmanns- und Gewerbeberichte tun, die jährlich eine Statistik veröffentlichen, in der sie stolz darauf hinweisen, wie gross der Prozentsatz der (aber fragt in vielen Fällen nur nicht wie) zustande gebrachten Vergleiche ist, der wird dieser Argumentation zustimmen können.

Diesen problematischen Vorzügen stehen aber ganz erhebliche Nachteile entgegen.

Bei aller Anerkennung der Tüchtigkeit unserer Einzelrichter bedarf es keiner Beweisführung dafür, dass eine kollegiale Beratung und Beschlussfassung viel höhere Garantien für eine gründliche und richtige Entscheidung bietet. Hierzu kommt, dass die Berufungen gegen landgerichtliche Urteile an die verhältnismässig wenigen Oberlandesgerichte gelangen, deren Rechtsprechung doch immerhin einheitlicher ist, als die der vielen Landgerichte, welche über die Berufungen gegen amtsgerichtliche Urteile zu entscheiden haben.

Freilich muss auch bei den Obergerichten die notwendige Anzahl Richter vorhanden und deren Überlastung hintangehalten sein.

Ein weiterer ganz erheblicher Mangel der angestrebten Regelung ist der Wegfall des Anwaltszwanges für einen grossen Teil der Streitsachen. Unsere Anwälte, die in den deutschen Parlamenten in allen Parteien vorhanden sind, die an unseren Gesetzen so erheblich mitgearbeitet und die an der Ausgestaltung unseres Rechtes theoretisch und praktisch ihr redlich Anteil haben, sind für sich zu bescheiden. Während alle Stände und Berufe mehr oder weniger laut und mit vollem Recht nach Verbesserung ihrer materiellen Lage rufen, haben es unsere Anwälte ruhig mit angesehen, dass man, zu ihrem und der Rechtsprechung Schaden, ganze Gebiete ihrer Tätigkeit entzog. Der Entwurf begründet die Erhöhung der amtsgerichtlichen Kompetenz u. a. mit dem Umschwung der wirtschaftlichen Verhältnisse. Die Gebühren für die Anwälte sind noch die gleichen wie 1879, obwohl die Mieten, die Entlohnung des Personals, die Materialien und die Lebenshaltung seitdem wesentlich teurer geworden sind. Statt der so notwendigen Verbesserung ihrer Lage bringt der Entwurf wesentliche Verschlechterung. Es ist gewiss schön und selbstlos, wenn die mehrerwähnte kritische Studie den Verdacht zurückweist, dass sie für den Anwaltszwang pro domo plädiere. Es dürfte aber gewiss nicht schaden, wenn unsere Anwaltschaft einer weiteren Herabminderung ihrer materiellen Lage ganz energisch nach dem Kaiserwort: „Wer feste um sich haut“ entgegentritt und dass auch unsere gesetzgebenden Faktoren sich der eminenten Wichtigkeit des Anwaltsstandes und der ganz erheblichen Gefahren einer Proletarisierung desselben erinnern.

Die Befreiung einer grossen Anzahl von Zivilprozessen vom Anwaltszwang enthält gleichzeitig auch einen grossen Nachteil für die Rechtsprechung und die Rechtssuchenden.

Wer weiss, wieviel Stunden der Anwalt dem Vorbringen der Parteien opfern muss, um den relevanten Kern, den er dann dem Gericht vorträgt, herauszuschälen, wer mit ansieht, wie sich jetzt schon unsere Amtsrichter redlichste Mühe geben müssen, um von den persönlich erschienenen Parteien das für den Prozess Wichtige zu erfahren und wie sie so oft verzweifelt den Rat erteilen, die Partei solle sich lieber einen Anwalt nehmen, der wird zugeben, dass die Befreiung vom Anwaltszwang eine ganz erhebliche Mehrbelastung der Richter und damit eine Verlangsamung des Prozessverfahrens herbeiführen muss.

Den Hauptschaden von der Aufhebung des Anwaltszwanges werden gerade die Bevölkerungskreise haben, auf die man mit Recht aus sozialen Gründen Rücksicht nehmen soll. Wer bisher bei einem Streitgegenstand von über 300 Mark einen

Prozess führen muss, der erhielt, falls er ohne Beeinträchtigung des für sich und seine Familie notwendigen Unterhalts die Kosten zu bestreiten ausserstande war, einen Anwalt zugeteilt. Nach dem Entwurf fällt dies beneficium für die Partei, das zugleich ein erhebliches onus, allerdings honestum für den Anwalt war, bei einem Streitwert bis 800 Mark weg. Hier muss also der wirtschaftlich Schwächere auf die Hilfe eines geschulten Vertreters, dessen sich sein Gegner bedient, verzichten. Er muss persönlich in dem Termin oder in den, wohl auch nach dem Entwurf meist mehreren Terminen bei Gericht erscheinen und verliert Zeit und Geld. Gerade die Rücksicht auf die Bedürfnisse der rechtssuchenden Bevölkerung, die nicht in der Lage ist, sich einen Anwalt zu nehmen, sollte den Gesetzgeber veranlassen, die Kompetenzerhöhung abzulehnen, oder doch möglichst, vielleicht auf 500 Mark, einzuschränken.

Die Verbilligung des Verfahrens, die durch die Ausschaltung der Anwaltschaft erreicht wird dürfte zu teuer erkauft sein.

Im übrigen wird durch den Entwurf das Verfahren nicht nennenswert verbilligt. Die Begründung sagt selbst: „dem Wunsch, dass mit einer Vereinfachung und Beschleunigung des amtsgerichtlichen Verfahrens auch eine Minderung der gerichtlichen Kosten verbunden werde, kann aus finanziellen Gründen nur in beschränktem Umfang entsprochen werden“.

Die Minderung erfolgt denn auch in so beschränktem Mass, dass sie unter Umständen sogar einer Erhöhung gleichkommt. Für die Zustellungen von amtswegen sollen keine Gebühren erhoben werden. Was § 80 a des Gerichtskostengesetzes mit einer Hand gibt, nehmen § 80 b und der neue § 80 sofort wieder. Denn einerseits wird die Schreibgebühr für die Seite, die bisher 10 Pfg. betrug, auf 20 Pfg. erhöht, zugleich werden aber auch ausserdem noch zur Deckung der von der Partei nicht zu ersetzenden baren Auslagen Pauschsätze, dessen einzelner 10⁰/₁₀ der zum Ansatz gelangenden Gebühr, (soll im Entwurf wohl heissen „Gebühren“) beträgt, erhoben.

Auch die Schreibgebühren der Anwälte sind neu geregelt. Sie sind pauschaliert, was an sich nur zu begrüssen ist. Aber die Art der Pauschalierung ist völlig unzureichend. Bei den Ansätzen der Minimal- und Maximal-Beträge sind die Fälle, in denen es sich um Klagen gegen eine Anzahl Solidarschuldner handelt, ebenso auch die komplizierten Fälle, in denen im Interesse der Sache und der Rechtsprechung höchst eingehende tatsächliche und rechtliche Ausführungen unter Beilegung von Urkunden erforderlich sind, offenbar ganz übersehen worden. Es

ist ein sehr ehrendes Vertrauen, das die Begründung zu der Pflichttreue der Anwaltschaft hegt, das die Pauschalierung die Einreichung der erforderlichen Schriftsätze nicht beeinträchtigen wird. Es ist aber absolut nicht einzusehen, weshalb beispielsweise der Anwalt in einem Erbschaftsprozess, bei dem es sich vielleicht um Hunderttausende handelt, aus eigener Tasche die Auslagen für die erforderlichen Schriftsätze zahlen soll, sobald der Maximalbetrag von 30 Mark aufgebraucht ist. Es ist hier nicht der Ort, im einzelnen auf diese Abänderungen einzugehen.

Eine wesentliche Verbilligung für das Publikum wird durch den Entwurf keineswegs erzielt. Verbilligung wird bei Erhöhung der Kompetenz der Amtsgerichte nur für den Fiskus eintreten, der weniger Landgerichtsräte und Oberlandesgerichtsräte zu besolden hat. Aber diese Verbilligung erfolgt, wenigstens in Bayern, auf Kosten der kleinen Städte, in denen zur Zeit sich Landgerichte befinden und sie erfolgt in ganz Deutschland auf Kosten guter und gründlicher Rechtsprechung.

Will man durchaus auf Grund des vorliegenden Entwurfs die Zivilprozessordnung abändern, so streiche man die Kompetenz-Erhöhung der Amtsgerichte, überweise dagegen alle Klagen aus dem Arbeitsvertrag, aus Mietverträgen, auf Unterhaltsbeiträge an die Amtsgerichte, oder aber, wenn man aus wesentlich fiskalischen Gründen die amtsgerichtliche Zuständigkeit nach der Höhe der Streitsumme erhöhen will, so beschränke man die Erhöhung auf 500 Mark; man streiche die unglücklichen §§ 507 u. 509 Abs. 2 ZPO. und bestimme an deren Stelle die von vielen Seiten empfohlenen Vortermine unter Festsetzung bestimmter Fristen für deren Ansetzung; man verschärfe die Vorschrift des bisherigen § 279 ZPO. und schliesse den Beklagten mit Verteidigungsmitteln, die er nachträglich vorbringt, obgleich er sie früher bereits hätte vorbringen können, für die Instanz aus; man ändere § 76 der Geb. Ord. für Rechtsanwälte dahin ab, dass die Mindestpauschsätze, wenigstens für die Streitwerte von 60 Mark an erhöht, die Maximalbeträge aber entweder ganz gestrichen oder wesentlich in die Höhe gesetzt werden. Vor allem aber, was zwar nicht Sache des Gesetzgebers, sondern der Justizverwaltung ist, man vermehre das Richterpersonal entsprechend, damit unsere Richter, von allem unnötigen Schreib- und Beiwerk entlastet, genügend Zeit den einzelnen ihrer Entscheidung unterliegenden Rechtsstreiten widmen können. Denn, wie Adikes, der eigentliche Vater der gegenwärtigen Bewegung, dem vielleicht jetzt selbst vor den heraufgeschworenen Folgen bangt, treffend sagt: „Wichtiger als Gesetze sind gute Richter“.

Zur Polenfrage in Preussen-Deutschland. *)

Von

W. v. Massow (Berlin).

Die Ergebnisse der letzten Volkszählung mit ihrem Nachweis, dass die deutsche Bevölkerung in den gemischtsprachigen östlichen Provinzen des preussischen Staates während der letzten Zählungsperiode eine relativ stärkere Zunahme erfahren hat als die polnische, sind sehr zur rechten Zeit gekommen, um dem verderblichen Pessimismus zu steuern, der sich der Deutschen in den Ostmarken zu bemächtigen drohte. Noch bleibt freilich manches übrig, was den Mut und die Beharrlichkeit der Deutschen in ihrem Ringen mit dem Polentum auf harte Proben zu stellen geeignet ist. Das zähe und zum Teil noch immer erfolgreiche Bestreben der Polen, möglichst viel von dem Grund und Boden der ehemals polnischen Landesteile in ihre Hand zu bekommen, lässt die Lage auch heute noch sehr ernst erscheinen. Ernst, aber nicht hoffnungslos, wie einige Stimmen glauben machen wollen, die seit langer Zeit den preussischen Staat zur Umkehr auf dem Wege seiner bisherigen Polenpolitik mahnen.

Es ist sehr wohl zu begreifen, dass allgemeine Betrachtungen und Erwägungen zu einem Standpunkt führen, der solche Mahnungen im Gefolge hat. Das einst selbständige polnische Reich ist durch Gewaltakte seiner Nachbarn geteilt worden, aber es ist bisher noch nicht erreicht worden, dass die dem preussischen Staat einverleibte polnische Bevölkerung wunschlos in ihrem neuen Vaterlande aufgegangen ist. Wenn nun die Frage aufgeworfen wird, woher das kommt, so werden zunächst alle, die zu dem Werden und Wesen des preussischen Staates eine oppositionelle Stellung einnehmen, geneigt sein, die Schuld an dem unerquicklichen Verhältnis der Polen zur Staatsgewalt und zu ihren deutschen Mitbürgern diesem Staate aufzubürden. Und man kann leider nicht sagen, dass die geschichtlichen, wirtschaftlichen, staatsrechtlichen und verwaltungsrechtlichen Kenntnisse, die geeignet sein würden, manche falsche Vorstellung zu korrigieren, sehr verbreitet sind. Der oberflächliche Eindruck, dass

*) W. v. Massow ist Verfasser des Buches, „Die Polennot im deutschen Osten“, 2. Aufl., 427 und VII S., Berlin 1907, A. Duncker. Dieses Buch ist nach Inhalt und Form vorzüglich geschrieben, zeigt insbesondere den Autor als trefflichen Kenner der Verhältnisse im deutschen Osten und als überlegten Urteiler. Aus diesen Gründen haben wir den Autor veranlasst, in einer Skizze seine Darlegungen über die Polenfrage in den Ostmarken zusammenzufassen.

Schriftleitung.

die Polen wirklich von der preussischen Regierung unter einem starken Druck gehalten werden, dass dieser Druck es angeblich sein soll, der den Gegendruck erzeugt, dass alles im Osten anders sein würde, wenn man den Polen die angeblich vorenthaltene, wirkliche Gleichberechtigung gewähren und ihnen verständnisvoll entgegenkommen wollte, — dieser Eindruck genügt sehr vielen Leuten, um in die Forderung, dass man auf dem bisherigen Wege der Polenpolitik umkehren müsse, munter einzustimmen, ohne dass die guten Leute auch nur eine Ahnung davon haben, wie es an Ort und Stelle aussieht und was die Polen eigentlich für Menschen sind.

Und wenn man nun sieht, was für ungereimtes Zeug über die Polen und die historischen Unterlagen ihrer heutigen Beziehungen zum preussischen Staat auch in sogenannten „patriotischen“ Schriften, in den zum Schulgebrauch bestimmten Büchern und in populären Geschichtswerken mitunter zu finden ist, so kann man sich nicht wundern, dass auch in Kreisen, die von Opposition gegen Preussen und seine Politik himmelweit entfernt sind, die Unterschätzung und die schiefe Beurteilung der polnischen Gefahr ihre sorgfältig bereitete Stätte finden. Auch die Freunde der preussischen Regierungspolitik sollten wissen, dass es mit dem blossen Schimpfen auf die widerpenstigen Polen nicht getan ist; den Gegner, den man erfolgreich bekämpfen will, muss man vor allem genau kennen und seine Kampfweise verstehen.

Die Beobachtung, dass es daran auch bei wohlmeinenden Leuten vielfach fehlt, und die weitere Erfahrung, die ich in langjähriger publizistischer Tätigkeit gemacht hatte, dass die Verständigung über einzelne Tagesfragen der Polenpolitik allzu häufig durch die Unkenntnis oder Nichtbeachtung der Grundlagen und des Zusammenhangs der ganzen Polenfrage erschwert wird, hatte mich veranlasst, vor vier Jahren mein Buch: „Die Polennot im deutschen Osten“ zu veröffentlichen. Vor kurzem ist dieses Buch in zweiter Auflage, die, um der neuesten Entwicklung der Frage Rechnung zu tragen, eine gründliche Umarbeitung voraussetzte, erschienen. Ich erfülle gern den Wunsch der Herren Herausgeber, an dieser Stelle über den wesentlichen Gedankengang des Buches Rechenschaft zu geben.

Grundlegend musste eine Orientierung über die gegenwärtige Lage der Polen, ihre Absichten und Meinungen sein. Denn man begegnet nur allzu häufig Urteilen, die in dieser Beziehung von ganz willkürlichen Voraussetzungen ausgehen. Der heutige Stand der Dinge kann aber nur aus der

geschichtlichen Entwicklung begriffen werden, und dieser Schilderung habe ich daher den ersten Abschnitt meines Werkes gewidmet. Es galt zunächst, aus der Geschichte des alten polnischen Reichs die Gesichtspunkte herauszufinden, die einen Einblick in den inneren Zustand des polnischen Volkes zur Zeit des Untergangs des alten Reichs gestatten. Nur so lässt sich der rechte Maßstab für ein sicheres Urteil über die Lebensfähigkeit der politisch vernichteten, aber sonst in ihrem ganzen Eigenleben fortbestehenden polnischen Nation gewinnen. Erst auf dieser Grundlage kann man weiter verstehen, wie die preussische Herrschaft auf den ihr zufallenden Bruchteil des polnischen Volkes wirken musste. Wir sehen da, dass diese Herrschaft den Polen gerade das gegeben hat, was ihnen in ihrem früheren Staatswesen fehlte. Aber die Einwirkung der preussischen Staatseinrichtungen ist es nicht allein, die das polnische Volk aus der tiefsten Erniedrigung wieder emporgehoben hat. Die Polen haben nach dieser bittersten Erfahrung, die ein Volk machen kann, auch in sich selbst einen Prozess der Wiedergeburt durchgemacht, der durch religiöse und literarische Einflüsse unterstützt worden ist. So wird das polnische Volk immer mehr von dem ernsten und starken Willen durchdrungen, sich wieder eine neue politische Existenz zu erwerben. Diese Tatsache wird von den meisten Politikern und Beurteilern der Polenfrage unterschätzt und gewöhnlich viel zu leichtherzig beurteilt. Schuld daran ist zu einem Teil die übertriebene geringschätzige Art, in der die Zustände und Schicksale Polens — in patriotischer Absicht, aber doch ganz verfehlt — schon im Schulunterricht behandelt zu werden pflegen, zum anderen Teil die Gewohnheit der Politiker, und namentlich der Parteipolitiker, alle unbequemen politischen Erscheinungen auf bestimmte fehlerhafte Massregeln der Gesetzgebung zurückzuführen. Der Ansicht, dass die Polen uns nur deshalb widerstreben, weil sie falsch — nach einer Meinung zu gut, nach andrer zu schlecht — behandelt worden sind, habe ich in meinem Buche wiederholt auf das entschiedenste zu widersprechen mich bemüht. Ich bin der festen Überzeugung, dass das Aufstreben der Polen und die zunehmende Stärke ihrer Bewegung auf einer Naturnotwendigkeit beruht. Die Schuld des Staates besteht nicht darin, dass er diese Bewegung hervorgerufen hat, sondern dass er ihre inneren Ursachen und darum auch ihre gefährliche Natur nicht eher begriffen und durch beharrlich durchgeführte Massregeln so weit eingeschränkt hat, dass das Staatsinteresse gesichert ist. Nun war weiter die Frage zu beantworten, welche

Pläne das jetzt an seiner politischen Wiedererstehung arbeitende polnische Volk verfolgt. Die Zeit törichter Aufstandsversuche ist vorbei; an ihre Stelle ist die Zeit der zähen, zielbewussten Arbeit getreten. Es gilt die systematische Polonisierung der östlichen Provinzen, die die Polen für ihr künftiges Reich in Anspruch nehmen. Diesen „Arbeitsplan“ der Polen habe ich in seinen Grundzügen darzustellen versucht, um in dem letzten Kapitel dieses Abschnittes die Art und Methode dieser Arbeit näher zu schildern. Vorher aber war es nötig, noch eine andre Betrachtung einzuschieben, nämlich den Leser mit der inneren Struktur der neuen polnischen Gesellschaft und den dadurch bedingten politischen Strömungen bekannt zu machen. Das geschieht in dem Kapitel über die polnischen Parteien, an das sich zum Schluss die Darstellung der polnischen Propaganda anschliesst. So glaube ich ein übersichtliches Bild von der bisherigen Entwicklung der polnischen Bestrebungen und von ihren Zielen gegeben zu haben.

Dieses Bild aber bedurfte noch mancher Ergänzung, um ein klares Urteil über die gegenwärtige Lage des Deutschtums und des Polentums in den Ostmarken zu ermöglichen. Dazu dient der zweite Abschnitt des Werkes („Deutsche und Polen“). Vier verschiedene Beziehungen kommen hier in Betracht, zunächst als erste die Rechtslage, sodann als zweite die natürliche Verschiedenheit, die durch die Volkscharaktere bedingt ist, als dritte der Gegensatz der wirtschaftlichen Interessen und der von beiden Völkern vertretenen nationalen Kultur. An vierter Stelle endlich musste der kirchlichen Verhältnisse gedacht werden, da der wesentlichste Teil der polnischen Agitationsarbeit in den Händen der nationalen Geistlichkeit liegt. Ich würde den Raum eines einzelnen Aufsatzes stark überschreiten müssen, wollte ich auf den Inhalt dieser Kapitel, die ja nur Tatsächliches festzustellen suchen, näher eingehen. Erwähnen möchte ich nur, dass die Berufung der Polen auf die rechtliche Grundlage der Wiener Kongressakte von 1815 auch heute noch eine nicht unerhebliche Rolle spielt, und dass es daher notwendig war, diese Frage einer gründlichen Untersuchung zu unterziehen. Ich möchte dabei vor allem darauf aufmerksam machen, dass die populäre Auffassung in der Regel auf die Vergewaltigung der polnischen Nation durch die drei Teilungen Polens zurückzugreifen pflegt, hiernach das ganze Rechtsverhältnis beurteilt und daher geneigt ist, dem Wiener Kongress die Absicht einer Art von Sühneaktion unterzuschieben, durch die die drei Teilungsmächte verpflichtet wurden, dem

polnischen Volke gewisse Rechte zurückzuerstatten. Man kann die beiden genialen und sonst so hoch verdienten Männer, die damals in Wien die Verhandlungen für Preussen zu führen hatten, Hardenberg und Humboldt, von der Schuld nicht ganz freisprechen, dieser Anschauung Vorschub geleistet zu haben. Zuletzt aber waren die Verpflichtungen, die den sogenannten „Teilungsmächten“ in der Schlussakte auferlegt wurden, so allgemeiner Natur und praktisch von so geringer Bedeutung, dass Preussen den Schaden, der ihm daraus erwuchs, allenfalls ertragen konnte. Immerhin war es ein Fehler, dass Preussen sich in die Reihe der Teilungsmächte drängen liess. Bei rechtzeitiger Verständigung mit Russland hätte Preussen es erreichen können und müssen, dass es sich den Besitz von Westpreussen als einem ehemals deutschen, von Polen erst eroberten Verbindungslande zwischen preussischen Gebietsteilen und ebenso den Besitz von Posen als einem zur Sicherung der Ostgrenze und Arrondierung des Staatsgebiets dienenden Landesteil vorweg sicherte, im übrigen aber Russlands Wünsche loyal unterstützte und keinerlei Verpflichtungen in der polnischen Frage übernahm. Nachdem es nun aber anders gekommen ist, muss festgestellt werden, dass die preussische Regierung die Grundlage der Wiener Verträge, d. h. das, was wirklich darin stand, nicht was die Polen hinein interpretierten, ehrlich respektiert hat. Es kam mir vor allem auch darauf an, zu zeigen, wie die Festsetzungen des Wiener Kongresses über die handels- und zollpolitischen Verhältnisse des ehemals polnischen Gebietes an ihrer eigenen Unhaltbarkeit und Undurchführbarkeit scheiterten. Dann hat die preussische Verfassung im Jahre 1850 eine neue Rechtsgrundlage geschaffen, die eben darin, dass sie keine nationalen Unterschiede zwischen den Staatsbürgern kennt und somit den Raum zur Betätigung der Nationalität — allerdings natürlich innerhalb der gesetzlichen Grenzen und des Staatsinteresses — freilässt, den Geist der Wiener Verträge vollkommen gewahrt hat. Das geschah, nachdem die Polen die ihnen sehr freundliche Politik Friedrich Wilhelms IV. im Jahre 1846 mit den bekannten, in einem Prozess verhandelten, hochverräterischen Umtrieben und im Jahre 1848 mit offenem Aufruhr beantwortet hatten. Ich habe dann auch den 1861 im preussischen Abgeordnetenhaus gestellten Antrag Niegolewski herangezogen, um zu zeigen, dass die Polen nicht die verfassungsmässige Gleichberechtigung fordern, die ihnen ja auch niemand bestreitet, sondern auf Grund einer willkürlichen Interpretation der Wiener Verträge Sonderrechte heischen, die ihnen der Staat ohne Preisgebung seiner Lebensinteressen nicht gewähren kann.

Auf der in den beiden ersten Abschnitten meines Buches gelegten Grundlage ist nun die Frage zu beantworten, was geschehen soll, um das Interesse des preussischen Staats und damit auch ganz Deutschlands gegenüber der polnischen Gefahr zu wahren. Die Würdigung der ganzen Lage ergibt, dass es sich um eine Abwehrpolitik handelt, die nicht die Vernichtung oder Unterdrückung des Polentums, sondern die positive Stärkung des deutschen Elementes in den östlichen Provinzen Preussens fordert. Das Ziel ist also, dass die polnische Bevölkerung auf friedlichem Wege und mit gesetzlichen Mitteln in die Stellung einer Minderheit gebracht wird, wodurch die Betätigung der polnischen Nationalität auf preussischem Gebiet ihren staatsgefährlichen Charakter verlieren würde. Es handelt sich dabei nicht nur um einen bewussten Widerstand der deutschen Bevölkerung gegen die polnische nationale Propaganda, sondern auch um die Beförderung der deutschen Einwanderung in die östlichen Provinzen und die Überleitung polnischen Besitzes in deutsche Hand, letzteres natürlich nur gegen vollwertige Entschädigung nach den Prinzipien des von jedem modernen Rechtsstaat anerkannten Eigentumsschutzes.

Mit der Auseinandersetzung dieser allgemeinen Wege und Ziele beginnt der dritte Abschnitt des Buches, der die „Grundlagen der Polenpolitik“ behandelt. In diesen Zusammenhang gehört aber auch die Frage der Mitwirkung an dieser Polenpolitik, an der die deutsche Bevölkerung und die Staatsorgane Hand in Hand arbeiten müssen. Darum wird nun zunächst die Organisation des Deutschtums, die notwendige Unterlage jeder zweckmässigen, freiwilligen und privaten Mitarbeit an dem zu erstrebenden Ziel besprochen, — eine Aufgabe, die nur durch eine geordnete Vereinstätigkeit, wie sie der Deutsche Ostmarkenverein ermöglicht, zu lösen ist. Daran schliesst sich eine Untersuchung über die Aufgaben der Staatsorgane, Beamenschaft und Armee, bei dieser Politik. Und endlich ist eine Erörterung über die Stellung der Polenfrage innerhalb der allgemeinen Staatspolitik von Wichtigkeit.

Aus den Untersuchungen im dritten Abschnitt geht nun aber unzweifelhaft hervor, dass die Polenfrage für uns hauptsächlich eine wirtschaftliche Frage ist, und mit den unter diesem Gesichtspunkt zu treffenden Massnahmen beschäftigt sich der vierte Abschnitt. Seine Gliederung ist durch die Erwägung gegeben, dass vorerst eine gewisse Rückständigkeit in den allgemeinen Verhältnissen der östlichen Provinzen beseitigt werden

muss, ehe daran gedacht werden kann, eine deutsche Mehrheit in der Bevölkerung dieses Gebiets herzustellen und vor allem dauernd zu erhalten. Die kulturelle Hebung der Ostmarken ist daher die unentbehrliche Voraussetzung für eine dauernd wirksame Förderung des Deutschtums. An diesem Urteil kann auch die Tatsache, dass das Polentum ebenfalls aus dieser Kulturarbeit Vorteile zieht und zunächst sogar mehr als das Deutschtum, nichts ändern. Aus demselben Grunde dürfen wir auch an der Begünstigung einer industriellen Entwicklung des Ostens nicht gleichgültig vorübergehen, sonst erdrückt uns das in den Städten herrschende Polentum alle unsere Kulturarbeit auf dem Lande. Damit kommen wir zu dem wichtigsten Teil dieses Abschnitts, zum Kernpunkt der ganzen Polenpolitik, der Arbeit der Ansiedelungskommission.

Um meine Stellungnahme zu dieser schwierigen Frage, auf deren Einzelheiten ich hier nicht eingehen kann, möglichst kurz zu kennzeichnen, bemerke ich folgendes: Der preussische Staat hat durch seine Gesetzgebung zur deutschen Besiedelung der Provinzen Westpreussen und Posen die Aufgabe übernommen, die Erwerbung eines möglichst grossen Flächenraums für deutsche Kolonisten auf dem legalen Wege eines Kaufgeschäfts zu vermitteln. Nun haben die Polen ein sehr einfaches Mittel gefunden, die für sie verhängnisvolle Wirkung dieser Arbeit abzuwehren. Da es sich um freiwillig eingegangene Kaufgeschäfte handelt, so ist natürlich, was dem Staat erlaubt ist, auch jedem Privatmann, also auch jedem Polen erlaubt, wenn er nur die nötigen Geldmittel besitzt. Da es der straffen Organisation der Polen und ihrer Opferwilligkeit nicht an Geldmitteln gebricht, während es die Deutschen vielfach an Energie, Opferfreudigkeit und Nationalsinn fehlen liessen, so ist die Tätigkeit der Ansiedelungskommission ins Stocken geraten, da kein Pole mehr seinen Besitz an Deutsche veräussern will, wohl aber Deutsche häufig Gelegenheit finden, ihren Besitz in polnische Hand zu spielen. Das Ansiedelungsgesetz kann seinen Zweck aber nur erfüllen, wenn auf deutscher Seite nicht nur der gleiche, sondern vielmehr der stärkere Wille besteht, den Besitz an Grund und Boden zu einer nationalen Lebensfrage zu machen. Aber dieser vom Staat vorausgesetzte Wille ist nicht vorhanden, und so muss der Staat selbst eingreifen, um die Wirksamkeit seiner Arbeit für den Bestand des Staates und die Sicherheit der Ostgrenze wiederherzustellen. Als Mittel dazu sind die Ausdehnung des Enteignungsrechts und das Einspruchsrecht des Staates bei Landverkäufen vorgeschlagen worden. Dagegen werden nun

vorzugsweise zwei Bedenken ins Feld geführt: erstens die Sorge um die möglichen Folgen eines so starken gesetzgeberischen Eingriffs in das Eigentumsrecht, und zweitens die Auffassung, dass darin ein Ausnahmegesetz gegen die Polen enthalten sei. Ich teile diese Bedenken nicht; das erste nicht, weil sich der staatliche Eingriff in die freie Verfügung über gewisse Besitzanteile an Grund und Boden ohnehin auf die Fälle beschränken lässt und beschränken wird, in denen ein dringendes Staatsinteresse nachgewiesen ist; das zweite nicht, weil sich ein wirkliches Ausnahmegesetz gegen die Polen in der Praxis gar nicht machen lässt, wenn es auch von vielen, die sich die Sache nicht recht überlegt haben, mit grosser Sicherheit gefordert wird. Man kann ein Ausnahmegesetz machen gegen eine Körperschaft, da die Mitgliedschaft etwas bestimmt Nachweisbares ist. Man kann dasselbe tun gegen eine Partei, weil der Wert der Zugehörigkeit zu einer Partei allein darin liegt, dass sich das Mitglied zu ihr und ihrem Programm bekennt; geschieht das nicht und verleugnet jemand seine Parteiangehörigkeit oder hört er auf, dafür zu wirken, so hat die Mitgliedschaft überhaupt jede Bedeutung verloren. Hier gibt also das Bekenntnis zur Partei und die Wirksamkeit für die Partei dem Richter eine immerhin fassbare Unterlage. Aber wie will man eine fremde Nationalität, die bei uns nach der Verfassung Anspruch auf Bürgerrecht hat, unter ein Ausnahmegesetz stellen? Wie will man die Zugehörigkeit zur polnischen Nationalität in juristisch brauchbarer Form umgrenzen? Ich habe auch in meinem Buch die Frage aufgeworfen: Wer ist ein Pole? Etwa einer, der mit polnischer Muttersprache aufgewachsen ist? Dafür kann der Mann nichts, deswegen kann er nicht eines Teils seiner Staatsbürgerrechte beraubt werden. Das wäre eine gesetzgeberische Ungeheuerlichkeit. Oder ist ein Pole vielleicht ein Mann, der polnische Gesinnung betätigt? Gut! Aber wenn er sie nun in einer Form betätigt, die ganz unschädlich ist und die der Staat gestattet? Der Gesetzgeber kann jedenfalls auch mit diesem Merkmal nichts anfangen. „Gedanken sind zollfrei“. Es bleibt also nur die Möglichkeit, dass sich das sogenannte „Ausnahmegesetz“ auf die Fälle beschränkt, in denen ein Pole seine Gesinnung durch gemeinschädliche Handlungen zum Ausdruck bringt. Dann kommen wir aber auf ein ganz anderes Gebiet. Dann wird eben nicht mehr eine bestimmte Kategorie von Personen ohne Rücksicht auf ihr Verhalten unter ein besonderes Recht gestellt, sondern es werden bestimmte Handlungen unter Strafe gestellt oder sonst

zu verhindern gesucht. Das ist dann aber kein Ausnahmegesetz mehr, und es liegt, wenn wirklich etwas geschieht, was das Staatsinteresse verletzt, auch durchaus kein Grund vor, einen Unterschied zu machen zwischen den Personen, die sich solcher Handlungen schuldig machen.

Nur von dieser Seite her ist dem Problem überhaupt beizukommen. Der preussische Staat hält es im Interesse seiner Sicherheit und seiner Kulturarbeit für notwendig, in seinen östlichen Provinzen ein grossartiges, inneres Kolonisationswerk deutschen Gepräges zu betreiben. Ein ordnungsmässig zustande gekommenes Staatsgesetz soll dieser Arbeit als Fundament dienen. Jetzt treten Bestrebungen hervor, dieses Gesetz unwirksam zu machen, indem Eigennutz und Böswilligkeit der Ansiedelungskommission den Weg verlegen. Diese direkt gegen das Gesetz gerichteten Bestrebungen, gleichviel ob sie von Deutschen oder Polen ausgehen, sollen durch die Ausdehnung des Enteignungsrechts getroffen werden. Da es ja im Wesen des Enteignungsverfahrens liegt, dass von Fall zu Fall geprüft und entschieden werden muss, so kann eine ernsthafte Beunruhigung wegen der Sicherheit des Eigentumsrechts am Grundbesitz nicht wohl Platz greifen. Dagegen wird dieses Enteignungsrecht wahrscheinlich einen mässigen Einfluss auf die wilde, rücksichtslose Spekulation ausüben, die die Bodenpreise auf eine ungesunde Höhe hinaufgeschraubt hat. Um jeden Missbrauch noch mehr einzudämmen, schlage ich das Enteignungsverfahren auch nur als Ergänzung des von Herrn Justizrat Wegner empfohlenen staatlichen Einspruchsrechts vor, das im Grunde eine den besonderen Verhältnissen und dem besonderen Zweck angepasste Form des Vorkaufsrechts ist.

Zum Schluss noch einige Worte über den fünften Abschnitt meines Buches, der die Sprachenpolitik behandelt. Ich messe den dahin gehörigen Massregeln nicht ganz die Bedeutung bei, die sehr viele Freunde der Sache darin suchen. Insbesondere verspreche ich mir vorläufig nichts von einer Germanisation der Polen durch die Schule. Für mich ist die Sprachenpolitik lediglich Abwehrpolitik. Ein moderner Rechtsstaat hat von Hause aus keinen Anlass, eine fremdsprachige Minderheit an den Gebrauch ihrer Muttersprache zu hindern. Sobald jedoch die Pflege dieser Fremdsprache zu einer staatsfeindlichen Propaganda und zu gemeinschädlicher Absonderung missbraucht wird, dann erfüllt ein deutscher Staat nur seine selbstverständliche Pflicht, wenn er zur Verhinderung dieser Propaganda und der den inneren Frieden untergrabenden Absonderung das Recht

der deutschen Sprache als der Staatssprache für den öffentlichen und amtlichen Verkehr sicherstellt und ihre Kenntnis im Unterricht fordert. Ich habe mich besonders bemüht, das falsche und irreführende Argument von dem angeblichen Nutzen der „Zweisprachigkeit“ unter genauer Berücksichtigung der tatsächlichen Verhältnisse in das rechte Licht zu rücken. Im übrigen befürworte ich durchaus keine kleinliche Gehässigkeit und Verfolgungssucht gegenüber den Bestrebungen, die nur die polnische Sprache und Nationalität erhalten wollen. Auf weitere Einzelheiten dieser in den drei letzten Kapiteln dargestellten Verhältnisse kann ich hier nicht eingehen, ich möchte nur zur Kennzeichnung des Ergebnisses meiner Betrachtungen über die Polenfrage die nachfolgenden Sätze aus meinem Schlusswort anführen:

„Je tiefer man in das Wesen dieser Frage eindringt, desto mehr überzeugt man sich, dass nicht Hass uns dabei zu leiten braucht, sondern ein Gebot der Selbsterhaltung für unser Volk und unsren Staat. Hart ist ein solches Gebot, das ist richtig, denn die Weltgeschichte spielt sich nicht ab wie ein rührseliges Volksstück. Wir haben als Volk schwere und ernste Aufgaben zu lösen, und wenn wir uns ihnen nicht unverzagt und opferwillig unterziehen, so werden wir untergehen. In der Bereitwilligkeit, an der Erhaltung aller seiner Kräfte zu arbeiten, liegt für ein Volk die wahre Gerechtigkeit und Humanität“.

Zum Tarifvertragsproblem. *)

I.

Mit dem Schriftchen *Tarifrechtliche Streitfragen*¹⁾ legt S. Rundstein (Warschau) seine dritte Arbeit zur rechtswissenschaftlichen Lehre vom Arbeitstarifvertrag — oder wie man ihn richtig nennen sollte vom „Arbeitsnormenvertrag“ — vor. In seiner ersten Arbeit hatte der Verfasser den Vertrag vom Standpunkt des französischen Privatrechts aus untersucht und hierbei wertvolle Aufschlüsse über die, meist missglückten, Konstruktionsversuche der französischen Jurisprudenz gegeben. In seiner zweiten Arbeit: „Die Tarifverträge und die moderne Rechtswissenschaft“ hat er die Erörterung über die das Tarif-

*) Das Problem des Tarifvertrags ist für die soziale Entwicklung der Gegenwart von so weittragender Bedeutung, dass wir die bedeutsameren literarischen Erscheinungen über diese Frage in selbständigen Abhandlungen würdigen werden. Der Anfang ist hiermit gemacht. *Schriftleitung.*

¹⁾ 77 S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

vertragswesen betreffenden Rechtsprobleme in verdienstvollster Weise stofflich bereichert. Sie bildet den ersten Versuch einer Betrachtung des Tarifvertragswesens vom Standpunkt internationaler Rechtsvergleichung. In der theoretischen Grundlegung sind beide Arbeiten im wesentlichen den Untersuchungen Lotmars gefolgt. Auch die vorliegende Arbeit ist in ihrem 3. Abschnitt „Tarifvertrag- und Individualvertrag“ noch wesentlich von Lotmar beeinflusst, während die beiden anderen Abschnitte „Lohnkampf und Tarifvertrag“ und „Organisationen und Vertragsschliessung“ über die Lotmarsche Lehre hinauszuführen suchen. Im ganzen ist die Schrift eine Nachlese zu den von Rundstein in seinen früheren Schriften bereits vertretenen Ansichten und eine polemische Auseinandersetzung mit gegnerischen Ausführungen, insbesondere den von Oertmann (in der Zeitschrift für Sozialwissenschaft X, S. 1—29) vertretenen.

Der erste Abschnitt (Lohnkampf und Tarifvertrag) ist ein Beitrag zur Betrachtung der Pflichten, die sich für die auf Arbeiterseite Beteiligten aus dem Arbeitsnormenvertrag ergeben. Man kann die Hauptpflicht kurz bezeichnen als die Pflicht, Friede zu halten. Rundstein untersucht die Begrenzung dieser Pflicht. Mit Recht wendet er sich gegen den Satz, den ich selbst früher ausgesprochen habe (vgl. „Das Gewerbegericht“ X, 379) dass „die Organisation sich jeder Lohnbewegung und der Anwendung der damit verbundenen üblichen Kampfmitteln zu enthalten habe“ (S. 7). Dieser allgemeine Satz muss in sich zusammenfallen, sobald man den Tatbestand des Arbeitsnormenvertrags richtig erkannt hat. Danach gehören zu den Arbeitsnormenverträgen nicht nur diejenigen Verträge, die das ganze Arbeitsverhältnis in allen seinen Teilen im voraus regeln, sondern auch diejenigen Verträge, die nur einzelne Teile desselben der Vorausbestimmung unterwerfen, z. B. nur die Frage des § 616 des BGB. oder der Arbeitsleistung oder des Lohnes. In allen diesen Fällen entstehen, wie Rundstein richtig hervorhebt, Lücken der Tarifregelung. Aber er weist auch mit Recht darauf hin, dass es sich nicht nur um Lücken zu handeln braucht, sondern dass auch Fragen in Betracht kommen können, die überhaupt bei Abfassung des Vertrags noch nicht vorhanden waren, sondern erst später infolge des Umschwungs der Verhältnisse, z. B. der Betriebsweise, aufgetaucht sind; man denke z. B. an das Aufkommen der Setzmaschinen im Buchdruckgewerbe während der Geltungsdauer der Buchdrucker-Tarifgemeinschaft. In allen diesen Fällen entsteht, wenn die Verträge eine Selbstregulierung in eigens dazu eingesetzten Kommissionen,

etwa dem Tarifausschuss der Buchdrucker, nicht vorsehen, die Frage: kann zur Erstrebung der kollektiven Regelung jenes Lücken oder neuen Fragen während der Geltungsdauer einer Tarifvertrags eine Lohnbewegung eintreten, oder ist diese durch die oben hervorgehobene Friedenspflicht rechtlich gehindert? Rundstein verweist mit Recht in erster Linie auf den Wortlaut der Verträge. Er meint, wenn nach diesem Wortlaut „jede“ Lohnbewegung während der Geltungsdauer des Vertrags ausgeschlossen sei, etwa durch Worte, wie die auf S. 19 seiner Schrift zitierten, so sei die Friedenspflicht absolut bestimmt. Man wird dem zustimmen können, wenn auch zur Vorsicht bei Auslegung der Verträge in der hier fraglichen Richtung zu mahnen ist. Denn nicht immer werden nach dem ganzen Inhalt der Verträge und den Vorgängen, die zum Abschluss der Verträge geführt haben, die gebrauchten Ausdrücke streng wörtlich zu nehmen sein. Wenn eine absolute Friedenspflicht in den Verträgen nicht ausgedrückt ist, so nimmt Rundstein an, dass eine absolute Friedenspflicht nicht vorhanden sei, dass sich vielmehr die Friedenspflicht nur auf diejenigen Punkte beziehen könne, die in dem vorliegenden Vertrag ihre ausdrückliche Regelung erfahren hätten. Wenn es sich also um einen Arbeitsnormenvertrag handelt, der z. B. nur einen Tarif für Leistung und Gegenleistung enthält, so könnte hiernach trotz des Vertrags eine Lohnbewegung zum Zwecke einer kollektiven Regelung, etwa der Kündigung oder der Entlassung von nichtorganisierten Arbeitern, unternommen werden. Man wird dieser Auffassung nicht widersprechen können, trotzdem sie selbstverständlich den Wert vieler Tarifverträge problematisch machen wird. Richtig gewürdigt führt aber diese Auffassung keineswegs zu einer Mehrung der Bedenken gegen die Vorteile der Tarifverträge, denn jene Auffassung fordert die Tarifkontrahenten geradezu auf, einen vollkommenen Arbeitsnormenvertrag zu schliessen, d. h. die Arbeitsverhältnisse erschöpfend auf kollektivem Wege zu regeln und gleichzeitig Vorsorge zu treffen, dass eventuell neuauftauchende Fragen durch Vertragskommissionen, deren Beschluss sich die Beteiligten im voraus unterwerfen, ihre friedliche Erledigung finden. Es ist wie auf allen Rechtsgebieten: nur vollkommene Verträge erfüllen ihren Zweck, und der Arbeitsnormenvertrag verlangt wie kein anderer Vertrag, vielleicht nur die Kartellverträge ausgenommen, eine fein ausgebildete Vertragstechnik, die fest und elastisch zugleich ist. Von der angedeuteten rechtlichen Auffassung aus verdient auch die Ansicht Rundsteins, dass Arbeitsnormenverträge ohne absolute Friedenspflicht Sympathiestreiks oder politische

Streiks nicht ausschliessen, Beifall, denn sie ist eine nicht abzuweisende Konsequenz der Grundauffassung. Durch diese Auffassung wird die heute immer noch hervortretende enthusiastische Anschauung vom Wesen des Tarifvertrags, dass er in jedem Fall den sozialen Frieden zu bringen bestimmt sei, eine dem rechtlichen Wesen dieser Verträge zu entnehmende Korrektur erfahren. Die Verträge können einen Friedenszustand bringen, wenn auf beiden Seiten der Wille vorhanden ist, das Arbeitsverhältnis und alle Beziehungen der Kontrahenten auf eine vollkommene konstitutionelle Basis zu stellen. Wo dieser Wille nicht vorhanden ist, wo der Gedanke der konstitutionellen Regelung nur einige Punkte der Beziehungen zwischen Kapital und Arbeit ergriffen hat, ist der durch die Verträge geschaffene Friedenszustand ein problematischer. — Dass im übrigen eine Lohnbewegung, die nicht unter die in dem Vertrag geschaffene beschränkte Friedenspflicht fällt, den Arbeitsnormenvertrag regelmässig nicht aufhebt, sondern bestehen lässt, wird für diejenigen Fälle anzunehmen sein, in denen die erstrebte Neuregelung einen Einfluss auf die bereits bestehende Regelung nicht hat. Ist ein solcher Einfluss vorhanden, so wird das Gegenteil anzunehmen sein. Z. B. wird der Fortbestand des Vertrags kaum anzunehmen sein, wenn die Arbeitszeit durch den Vertrag auf acht Stunden festgelegt ist mit Rücksicht auf die bei dieser Regelung in den Betrieben in Geltung befindliche Akkordlöhnung, und die Lohnbewegung nun Ersatz der Akkordlöhnung durch Zeitlohn erstrebt. Denn in diesem Fall erhält die im Vertrag festgelegte achtstündige Arbeitszeit eine ganz andere Bedeutung und man wird deswegen anzunehmen haben, dass sich die Arbeiter bei solcher Sachlage durch die neue Lohnbewegung selbst von dem alten Vertrag lossagen. Indessen mag zugegeben werden, dass alle diese Fragen noch streitig sind und weiterer Aufklärungen und Untersuchungen im einzelnen bedürfen. Das Ungewöhnliche, solche Fragen juristisch auszudenken, darf nicht schrecken, denn die Jurisprudenz muss die Schöpferkraft haben, Richtlinien für alle diese Fragen zu gewinnen. Den römischen Juristen lagen zum Respondieren oft noch ganz andere Fragen des Lebens vor, als solche Fragen, die hier neu aus dem Wirtschaftsleben auftauchen. Nun muss sich erst recht die Schule des römischen Rechts im modernen Leben bewähren. — Nur in einem Punkt scheint mir Rundstein zu fehlen. Man muss sich nämlich die Frage vorlegen, was gilt denn in allen diesen Fällen im Zweifel, wenn die Verträge keinen bestimmten Aufschluss darüber geben, ob absolute oder relative Friedenspflicht vorliegt? Rundstein (S. 7) vertritt die Ansicht,

die Vermutung spreche für die unbeschränkte Friedenspflicht. Dem kann nicht zugestimmt werden, denn man wird den Grundsatz festhalten müssen, dass im Zweifel nicht die grössere, sondern die geringere Bindung gewollt sei. Dass hiermit der bereits oben hervorgehobene Widerspruch zwischen dem wirtschaftlichen und sozialen Bedürfnis nach Frieden und der wirklichen rechtlichen Friedensobligation verstärkt wird, kann nicht dazu führen, anerkannt rechtliche Grundsätze aufzuheben. Denn das hiesse ein Ausnahmerecht für Arbeiterfragen schaffen.

Eine der wichtigsten Fragen für die rechtliche Erfassung des Arbeitsnormenvertrags ist die Frage, wer auf Arbeiterseite Vertragssubjekt ist. Dieser Frage ist der 2. Abschnitt des vorliegenden Buches, „Organisationen und Vertragsschliessung“ betitelt, gewidmet. Die Verträge selbst weisen in dieser Hinsicht die verschiedenfachsten Formen auf. Die wichtigsten Formen unter ihnen sind sicher diejenigen, die unter Mitwirkung eines Arbeiterberufsvereins geschlossen sind. Bereits früher, in seiner zweiten Arbeit über „Die Tarifverträge und die moderne Rechtswissenschaft“ hat Rundstein für diese Hauptform der Verträge eine dreifache Möglichkeit des Vertragsabschlusses angenommen Vertragssubjekt könnten nämlich sein: 1. Der Arbeiterberufsverein als solcher, 2. seine Mitglieder, 3. sowohl Arbeiterberufsverein wie auch zugleich seine Mitglieder. An der Hand der Verträge, wie auch nach der Seite der rechtlichen Denkbarekeit dieser Möglichkeit hin, ist diese Auffassung Rundsteins als richtig zu bestätigen. Doch ist mit ihr die eigentliche Frage, um die es sich hier handelt, nicht gelöst. Denn bei der wissenschaftlichen Durcharbeitung des Arbeitsnormenvertrags kommt es nicht nur darauf an, den einzelnen Vertragsformen ihren rechtlichen Ausdruck zu geben, als vielmehr darauf, den einheitlichen Vertragstypus zu finden, der den Tatbestand des Arbeitsnormenvertrags bilden soll. Es handelt sich bei der rechtswissenschaftlichen Untersuchung des Arbeitsnormenvertrags in erster Linie um die Bildung des Tatbestandes und wir begreifen die Aufgabe, die der Rechtswissenschaft gegenüber dem bunten Vielerlei der Arbeitsnormenverträge gestellt ist, am besten, wenn wir sie als den Versuch erkennen, einen neuen rechtlichen Tatbestand dem Leben abzugewinnen. Es ist die Aufgabe, die beispielsweise den Juristen gestellt war, als sie aus den vielen Formen des Umtausches den Begriff des Kaufes, oder aus den mannigfachen Formen der Verträge zugunsten Dritter die einheitliche Form des Vertrages zugunsten Dritter zu finden hatten. In allen diesen Fällen darf die Jurisprudenz nicht dabei stehen bleiben,

die einzelnen Erscheinungen jener Rechtsverhältnisse im Leben rechtlich zu beschreiben, sondern es muss aus der kasuistischen Vielheit die abstrakte Einheit gewonnen werden, damit sowohl das Denken des Praktikers einen Anhalt, wie auch die Arbeit des Gesetzgebers eine Grundlage haben kann. Vor diese Aufgabe der Tatbestandsbildung ist heute die Rechtslehre vom Arbeitsnormenvertrag gestellt. Darum ist die erste Frage für sie: was ist in all den lebendigen Formen der einheitliche Vertragstypus? Die Frage entscheidet sich meines Erachtens nur nach dem von Rundstein verworfenen „teleologischen“ Gesichtspunkt, d. h. danach, welche Vertragsform den Interessen der Beteiligten am meisten entspricht. Von diesem Typus wäre dann anzunehmen, dass die Beteiligten ihn immer im Zweifel gewollt haben. Ich bin der Ansicht, dass als solche Normalform des Arbeitsnormenvertrags, wenn man die Fälle, in denen eine unorganisierte Mehrheit am Abschluss des Vertrags beteiligt ist, von vornherein wegen ihrer praktischen Bedeutungslosigkeit ausscheidet, allein derjenige Vertragsabschluss anzusprechen ist, der auf Arbeiterseite im Namen und für Rechnung des Arbeiterberufsvereins geschlossen wird. Denn nur dieser Abschluss entspricht am vollkommensten den Interessen der Beteiligten und garantiert am sichersten die wirksamste Ausübung der durch den Vertrag bezweckten Funktionen. Ich will hier für diese Behauptung im einzelnen den Beweis nicht erbringen, da ich versucht habe, an anderer Stelle diesen Standpunkt ausführlich zu begründen.¹⁾ Hier wollte ich nur auf die methodologische Notwendigkeit hinweisen, für die Lehre vom Arbeitsnormenvertrag aus den einzelnen Vertragsformen eine Normalform zu entwickeln, an die sich dann erst die Betrachtung der Rechtswirkung und der gesetzgeberischen Aufgaben anschliessen kann.

Im dritten Abschnitt „Tarifvertrag und Individualvertrag“ behandelt Rundstein vornehmlich das Problem der Unabdingbarkeit der durch den Arbeitsnormenvertrag gesetzten Bestimmungen. Es ist die Theorie der „automatischen Rechtswirkung“, die Rundstein auch hier, wie früher, im engen Anschluss an Lotmar, den Begründer dieser Lehre, vertritt. Es ist hier nicht der Ort in eine ausführliche Auseinandersetzung mit dieser Theorie einzutreten. Hier sei nur hervorgehoben, dass die Argumente, die Rundstein in der hier besprochenen Schrift besonders ins Feld führt — abgesehen von den bereits

¹⁾ In meiner Schrift: „Der korporative Arbeitsnormenvertrag“ (Leipzig, Duncker & Humblot).

früher in seinen Schriften ausgesprochenen und in der vorliegenden Schrift wiederholten — in keiner Weise geeignet sind, die Argumentation Oertmanns, die sich gegen jene Theorie richtet, irgendwie zu entkräften. Zunächst ist gerade bei der Betrachtung dieser Theorie eine genaue Auseinanderhaltung der verschiedenen Vertragsformen durchaus am Platze. Wenn die Theorie der Unabdingbarkeit gelten soll für den „kollektiven Arbeitsnormenvertrag“, d. h. für denjenigen Arbeitsnormenvertrag, der mit einer unorganisierten Mehrheit von Arbeitern abgeschlossen ist, soll sie auch gelten für den „korporativen Arbeitsnormenvertrag“, das ist für denjenigen Arbeitsnormenvertrag, der im Namen und für Rechnung eines Arbeiterberufsvereins abgeschlossen worden ist? Rundstein argumentiert ganz allgemein und trotzdem er für seine Theorie der Unabdingbarkeit hinsichtlich des korporativen Arbeitsnormenvertrags einen Augenblick selbst stutzig wird (S. 56 „..... wenn es sich auch nicht verkennen lässt, dass die Theorie der ausschliesslichen Verbandsverpflichtung die durchgreifende Rechtswirkung abzuschwächen (?!) vermag“), so hat doch Rundstein in keiner Weise in der vorliegenden Schrift die Möglichkeit einer differenzierten Rechtswirkung bei differenziertem Tatbestand geprüft. Aber davon abgesehen muss Rundstein widersprochen werden, wenn er zur Verteidigung und Begründung seiner Theorie neuerdings schreibt: „Inwiefern kein tariffreier Raum vom Generalvertrag selbst überlassen worden ist, bleibt der individuelle Parteiwille an die vorangehende Regelung gefesselt und kann die selbstgesteckten Schranken nicht überschreiten. Denn sonst wäre die benannte abstrakt gefasste Regelung überflüssig, ja direkt sinnlos“ (Vgl. S. 54/55). Damit ist nämlich die Eigenart des Problems vollkommen verkannt. Das Wesen des Arbeitsnormenvertrags erschöpft sich nicht in der normativen Funktion, die die Verwandlung der Arbeitsnormen in Rechte und Pflichten des Arbeitsvertrags bewirken soll, sondern kommt auch — neben der sozialrechtlichen Funktion, die die Rechtsverhältnisse der Arbeitermehrheit unter sich, also das Innenverhältnis der Partei, ergreift — in der obligatorischen Funktion zum Ausdruck, die das Rechtsverhältnis zwischen Arbeiterseite und Arbeitgeberseite im Arbeitsnormenvertrag regelt. Danach ist aber die Frage, wie die Norm des Arbeitsnormenvertrags auf das Arbeitsverhältnis einwirken soll, nicht die Alternative: zwingende Einwirkung oder gar keine rechtliche Einwirkung, sondern die Alternative lautet: Ist die normative Funktion zwingend oder durch die obligatorische Funktion nur

erzwingbar? Es kann also durchaus sein, dass man aus Rechtsgründen die zwingende normative Funktion zu verwerfen hat und doch die Rechtswirkung des Arbeitsnormenvertrags durchaus durch die obligatorische Funktion als gesichert ansehen kann. Ich stehe heute auf dem Standpunkt, dass die obligatorische Funktion, die den Arbeitgeber verpflichtet, die Arbeitsverhältnisse normgemäss herzustellen, für die Rechtserhaltung des Arbeitsnormenvertrags zum mindesten so wirksam sein kann, wie die zwingende normative Funktion, die ich selbst früher vertreten habe (a. a. O.). Das Argument, das also Rundstein in der vorliegenden Schrift besonders hervortreten lässt, dass auf anderem Wege als auf dem der zwingenden normativen Funktion eine Rechtswirkung nicht möglich und deswegen für sie die Entscheidung zu treffen sei, ist, abgesehen von all den schweren konstruktiven Bedenken gegen die automatische Rechtswirkung an sich, sicher falsch, ebenso aber auch der weitere Stützpunkt seiner Lehre, dass in den Verträgen, wie sie tatsächlich abgeschlossen werden, oft entgegenstehende Abreden in Arbeitsverhältnissen für nichtig erklärt werden. Solche Bestimmungen besagen gar nichts für die Art des konstruktiven Aufbaues des Arbeitsnormenvertrags. Zunächst würden sie ja an sich überhaupt nicht für die automatische Rechtswirkung sprechen, sondern für die Nichtigkeitswirkung, zwei an sich grundverschiedene Wirkungen. Sodann aber ist gerade die Frage, ob die Parteien, wenn sie in einem Vertrag abweichende Abreden mit Dritten nicht dulden wollen, dies durch einfache rechtsgeschäftliche Willenserklärung unter sich, indem sie jene Abrede im voraus als nicht getroffen bezeichnen, herbeiführen können. Die bisherige Rechtslehre spricht dagegen und darum kann man jene Wirkung nur fordern, wenn man diese Rechtslehre selbst als falsch erweist. Das fühlt Rundstein selbst, wenn er S. 55 bemerkt: „Die üblichen zivilistischen Massstäbe dürfen an diese besondere Kontrahierungsart nicht angelegt werden“. Ein gefährliches Wort, weil es leicht dazu verführen kann, die Lehre vom Arbeitsnormenvertrag nicht vom Boden der *lex lata* aus aufzubauen, sondern auf Grund von Erwägungen, die höchstens für einen künftigen gesetzlichen Aufbau des Vertrages von Bedeutung sein können.

Es handelt sich bei dem Arbeitsnormenvertrag um neue Rechtsprobleme, deren Erörterung noch nicht auf einfache Formeln zurückgebracht ist. Es wird die Aufgabe der rechtswissenschaftlichen Lehre sein, diese Probleme immer mehr zu vereinfachen, bis das Rechtsverhältnis in seinen Grundzügen so klar vor Augen steht,

wie etwa heute das Rechtsverhältnis des Kaufes usw. Ob allerdings dieser Vereinfachung die bisher meist geübte allgemeine Erörterung, die das ganze weite Gebiet der Arbeitstarifverträge auf einmal zu umspannen sucht, am besten dient, scheint mir fraglich zu sein. Vielmehr scheint sich die Notwendigkeit zu ergeben, aus dem allgemeinen Gebiet der abgeschlossenen Arbeitstarifverträge die Haupttypen herauszunehmen, um sie besonders zu behandeln. Und nicht nur dies, die Spezialisierung der Arbeit muss noch weiter gehen. Unter den abgeschlossenen Verträgen sind die Verschiedenheiten so gross und einzelne Individualitäten, z. B. die der Buchdrucker-Tarifgemeinschaft oder des Formstechertarifs, so markant, dass die rechtswissenschaftliche Betrachtung sich selbst auf die monographische Durcharbeitung einzelner Verträge, wie etwa der genannten, einlassen muss. Die Rechtswissenschaft steht hier tatsächlich vor der neuen Aufgabe, einzelne Gewerbe und einzelne Verträge juristisch zu schildern. Ich glaube, erst nach dieser durchgreifenden Arbeit wird dann erst recht die Zeit gekommen sein, auf einfachste Weise das Recht des Arbeitsnormenvertrags in seinen allgemeinen Grundzügen darzustellen. Damit ist nicht gesagt, dass die bisherigen rechtswissenschaftlichen Bemühungen unfruchtbar waren oder sind: im Gegenteil, sie haben die Gesichtspunkte geliefert, unter denen an die geforderte spezielle Arbeit mit der Hoffnung auf Erfolg herangegangen werden kann.

Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt Dr. Hugo Sinzheimer.

IV. Zur Psychologie des Rechts der Kultur- und der Naturvölker.

Seelenleben und Recht.

I. Seelenleben der nordaustralischen Stämme.

Von Josef Kohler.

Baldwin Spencer und Gillen, welche bereits im Jahre 1899 ein bedeutendes Werk über die Stämme von Zentralaustralien, insbesondere die Arunta verfasst haben, schenkten uns im Jahre 1904 ein neues auf eingehenden Studien beruhendes Buch über die Northern Tribes of Central Australia (London 1904), dessen ethnologische Ausbeute eine ausserordentlich reiche ist.

Wir geben im folgenden eine aus den Schilderungen der Verfasser hervorgehende Studie; die Seiten beziehen sich, wo nichts anders gesagt, auf dieses Werk.

I. Totemismus.

§ 1.

Dasjenige Element, welches das Geistesleben der Australier fast vollkommen beherrscht, ist der Totemismus: im Totemismus hat der animistische Glaube sein Ziel gefunden. Die Zusammenhänge der Welt sind totemistisch, jedes Geschlecht hängt mit einem Teil der Schöpfung zusammen, sei es mit Pflanzen, Tieren oder einem sonstigen Aussenwesen, und diese Aussenwesen zeigen sich als von denselben geistigen Zügen durchdrungen wie die Totemgruppen. Dabei ist es nicht ein bestimmtes Pflanzen- oder Tierexemplar, es ist die betr. Pflanzen- oder Tiergattung, mit welcher man zusammenhängt, denn eine solche Gattung ist

Ausfluss eines bestimmten Geistes, der sich sowohl in der Wesensgattung als auch in dem Totem des Geschlechts verwirklicht. Diese grossartige pantheistische Idee füllt das religiöse Denken der meisten Australvölker vollständig aus: abgesehen davon haben sie keine anderen Gegenstände der Verehrung. Die Verehrung dieser Aussenwesen steht in Verbindung mit der Verehrung der Voreltern, aber wiederum nicht als bestimmter Individuen, sondern als der Ausflüsse dieses Totemgeistes, der sich in alten Zeiten in den Altvordern verkörpert hatte, sich dann aber immer und immer wieder neu von Geschlecht zu Geschlecht inkarniert.

§ 2.

Allgemein gilt das totemistische Speiseverbot, in der Art, dass das Totemgeschlecht sein eigenes Stammtier, seine eigene Stammsache nicht verzehren darf und zwar bei den schwersten Folgen: man glaubt vielfach, der Verzehrende würde sonst aufschwellen und sterben, p. 324. Doch kann dieses Verbot nicht immer vollständig durchgeführt werden — man denke sich z. B. den Wassertotem, der doch des Wassers nicht entbehren kann: es wird darum bedeutend abgemildert. Man darf mitunter die Totemsache verzehren, aber nur mit einiger Diskretion; fast immer finden wir auch den Brauch, dass bei Gelegenheit totemistischer Feierlichkeiten ein wenig von der Totemsache gespeist wird, vgl. p. 149, 159f., 166, 171, 173, 191, 308, 320f. Dazu kommt noch folgendes:

1. Wenn andere Totems die Totemsache verzehren, so fragen sie vorher vielfach bei den Totemgenossen an und holen ihre Zustimmung ein, p. 159f., 161, 325.

2. Das Totemgeschlecht gilt gewissermassen als verantwortlich dafür, dass die Totemsache gut gedeihe. Es hat zu diesem Zwecke durch gewisse Feierlichkeiten dahin zu wirken, dass der Totemgeist sich gehörig entwickeln kann und die Totemsache kräftig sprosse. Das sind die Intichiuma-Feierlichkeiten. So ist beispielsweise bei den Kaitischstämmen der Flursegen Sache des Grastotems: er geschieht durch Besingen der Flur unter Tragung des Churinga, p. 291f. Sache des Regentotems ist die Beschwörung des Regens, wobei der Regenvogel angerufen wird, und wobei, wie so oft in derartigen Fällen, eine Zeitlang Schweigen und geschlechtliche Enthaltsamkeit geboten ist, p. 294f., 284f.; bei den Worgaia hat der Yamtotem die Yamfrucht zu segnen, p. 296, bei den Warramunga der Kakadutotem den Kakadu, indem der Schrei des Tieres nachgeahmt wird, p. 309.

Die Totembräuche haben daher auch zu den übrigen Totems Beziehungen, daher die Sitte, dass ein Totem den anderen ersucht, die Feierlichkeiten vorzunehmen, oder ihn dazu schmückt, p. 164, 197, 296, 298.

§ 3.

Der Gedanke der innerlichen Gleichheit mit dem Totemgegenstand zeigt sich auch, ebenso wie bei den Rothäuten, darin, dass das Tier nachgeahmt wird. So stellt der Insektentotem das Insekt dar, wie es auf und ab schwirrt und zwar auf einem gemalten Schild, der das Gebüsch versinnbildlicht, auf dem sich das Insekt aufhält, p. 179, 180. Bei den Kakadus und den Adlerfalken wird der Schrei nachgeahmt, p. 217, bei den Emus kniet man und bewegt sich hin und her, p. 187, der Grastotem bemalt sich mit Grasdarstellungen, p. 186, der Sonnentotem stellt die Sonne als Scheibe dar, mit der man sich hin und her bewegt, p. 182. Vielfach wird auch ein heiliger Stab gebraucht, der den Totem versinnbildlicht, nurtunja oder waninga genannt, p. 178.¹⁾

§ 4.

Wie so manche Völker ihre Gebrauchsgegenstände mit Totembildern bezeichnen, so kommt es hier vor, dass bei Feierlichkeiten die Totemzeichen gebraucht werden, namentlich bei der Bestattung. Auch sind bestimmte Örtlichkeiten den Totems geweiht, und hier pflegt die Bestattung vorgenommen zu werden, p. 168, 174.

§ 5.

Die Totems sind nicht nur Tiere (auch Läuse, Insekten usw.) und Pflanzen, sondern auch andere Aussenwesen, auch Sonne und Mond, p. 624f. Auch der Wirbelwind hat seinen Totem; so gibt es bei den Warramunga auch einen Totem der „lachenden Knaben“ und der „voll erwachsenen Männer“, p. 207.

§ 6.

Der Totemismus ist ursprünglich sicher ein genossenschaftlicher. Er haftet an der Familiengruppe und folgt ihr, sei es nach mütterlicher, sei es nach väterlicher Seite, je nachdem

¹⁾ Diese Naturversinnbildlichungen werden uns auch schon von anderen Forschern geschildert, zuerst von Collins aus dem Jahre 1798, der den Känguruhtanz der Oststämme beobachtete, die heutzutage nicht mehr existieren, p. 224.

Mutter- oder Vaterrecht gilt, p. 144f., 169f. Im Gegensatz dazu gibt es Stämme, bei denen von Generation zu Generation der Totem wechselt, wobei insbesondere der Ort der Empfängnis massgebend ist. Das ist nicht das ursprüngliche, das ist ein Schwinden des eigentlichen Totemglaubens und ein Übergang in den Glauben, wonach jeder einzelne seinen besonderen Schutzgeist hat, also ein Übergang in das Manitusystem, das den Totemglauben allmählich zerstört hat.

II. Sonstiger Mystizismus.

a) Glaube.

§ 7.

Nur selten tritt der Mystizismus der Australier aus dem Totemglauben heraus. Das geschieht dadurch, dass mitunter ein Totemtier, zu einem ungeheuren Zauberwesen erhoben wird, vor dem man sich fürchtet und das man zu beschwichtigen sucht. So der Glaube, an die ungeheure Schlange (Wollunqua), von der man annimmt, dass sie sich durch eine Quelle hindurch in die Erde geborgen hat, p. 226f. Ausserdem finden wir mitunter den Glauben an nächtliche Gespenster, die in einer bestimmten Gegend hausen und die Menschen, namentlich die Frauen, unter den Boden ziehen, p. 496. Die Kaitisch ferner glauben an einen Atnatu (einen Mann ohne After), der über den Wolken wohnt und der Ehemann der Sterne ist. Bei der Jünglingsweihe, wo die Zauberhölzer schwirren, macht man den Weibern vor, es sei der Atnatu, der brülle, p. 498f. Bei den Binbinga, bei den Mara und Anula glaubt man, dass im Himmel zwei böse Geister walten, mit Messern statt Armen, die herunter kommen wollen, um die Menschen zu töten und sie aufzuessen; doch gebe es einen guten Geist, der sie wieder zurückhalte, p. 501f.

Auch einige Naturmythen bestehen, so z. B., dass der Regenbogen bald als der Sohn, bald als der Vater des Regens gilt, p. 630f., dass in den Wirbelwinden Geisterkinder einherschwirren, vor denen sich die Frauen fürchten, in der Meinung, dadurch schwanger zu werden, p. 632.

Das sind die wenigen Züge aussertotemistischer Geisterverehrung. Teilweise sind diese Vorstellungen Weiber- (und Kinder-)glaube, den die Männer noch besonders befördern. So besteht bei manchen Stämmen speziell der Weiberglaube an das Ungeheuer Twanyrika, das die Jünglinge bei der Jünglingsweihe verzaubere und dabei brülle, p. 497, 498, 500, was zu den vielen Märchen gehört, die die Männer ersonnen oder doch aufrechterhalten haben, um die Frauen in Furcht zu halten.

b) Zauber.

§ 8.

Der Tötungszauber durch Zauberstäbe, Zauber Knochen, Zauberstränge, die man in irgend einer Weise unter Absingung von Zauberformeln oder Verbergen in der Erde usw. weicht, ist überall verbreitet, p. 455f. Die Stäbe werden dann entweder über die Schulter oder unter den Beinen hin und her geschoben, nach der Richtung gegen das Opfer hin, möglichst in dessen Nähe; dies bewirkt, dass das Opfer schwindet und stirbt. Im einzelnen variiert der Brauch sehr. Die Stäbe bekommen mitunter besondere Verzierungen, welche wohl den Zauber unterstützen sollen. Nicht selten lässt man auch Wachs an einem Stabe schmelzen oder ein Tier, z. B. ein Kaninchen, sterben und glaubt hierdurch den Tod des Mitmenschen herbeiführen zu können; oder man lässt auch etwas Zauberpulver über das schlafende Opfer fallen u. a. Der Mordzauber ist auch ein örtlicher Zauber. Gewisse Steine gelten als giftig und todbringend; man darf sie nicht ansehen, sich ihnen nicht nähern; oder auch: man erlangt tödliche Kräfte, wenn man sie berührt und dabei den Zauber ausspricht. Das Gleiche gilt von gewissen Bäumen, durch deren Berührung man Leiden oder Tod anzaubern kann, p. 472f.

Der Glaube an Lebensbäume, die mit dem einzelnen verknüpft sind, muss ebenfalls geherrscht haben. Mindestens findet sich der Brauch, dass man nach der Beschneidung die Vorhaut in einem Baume verbirgt, wodurch eine geheimnisvolle Beziehung hergestellt wird, p. 341. Manche Bäume stehen auch in mystischer Verbindung mit einer ganzen Gegend, was Untergang, Krankheit und Tod zur Folge hat, p. 471.

Sehr verbreitet ist der Blutzauber: Blut verbindet die Personen; daher besprengt sich eine Schar, die sich zu einem gemeinsamen Unternehmen (z. B. zu einem Racheunternehmen) rüstet, mit Blut, meist mit Blut, das man aus der Urethra gewonnen hat, da dieses als besonders heilig gilt, p. 598, 562. Das bei der Beschneidung gewonnene Blut befördert den Wuchs der Blumen, p. 367, 599. Ebenso wird Blut als Verjüngungszauber für Alte und Kranke angesehen, die damit besprengt werden oder es trinken, p. 598f. Dies gilt selbst im Verhältnis des Schwiegersohns zur Schwiegermutter, p. 601, die sonst einander völlig feindselig gegenüberstehen, als würde sie ein böser Zauber trennen.

Auch das Haar übt einen Zauber aus; insbesondere die Haare der Verstorbenen spornen zur Rache, p. 560: man hält

das Haar des Verstorbenen dem Mörder vor, der dann völlig erstarrt und sich nicht verteidigen kann, p. 545.

Unheilvoller Zauber ist mit der Unreinheit verbunden; ein Weib, das die Menses hat, darf gewisse Pflanzen nicht pflücken, weil sonst das Wachstum solcher Pflanzen darunter litte, p. 615.

Wie auf der ganzen Erde, so hat auch hier der Name Zauberkräfte. Der Name des Verstorbenen darf eine Zeitlang nicht ausgesprochen werden, p. 594, weil sonst der Tote erschiene; den Geheimnamen des Menschen pflegt man nicht bekannt zu geben, p. 581, weil man fürchtet, dass man durch den Missbrauch des Namens gefährdet werden könnte. Und da, wo die heilige Schlange Wollunqua verehrt wird, scheut man sich, ihren Namen auszusprechen und fürchtet, sie könne hervorkommen und Unheil anrichten, p. 227. Auch Zauber kraft des Fastens und Wasserausspeisens, wodurch man den Mörder tötet, ist bekannt, p. 529. Dagegen ist das bei anderen Australstämmen häufige Motiv, dass man irgend einen Gegenstand, der mit dem anderen in Beziehung steht, beispielsweise einen abgenagten Knochen, Abfälle von Speisen oder Haare an sich bringt, in dem Glauben, damit den anderen in seine Gewalt zu bekommen und ihn durch Zerstörung dieser Dinge zu behexen, bei diesen Stämmen nicht zu finden. Namentlich gibt man ohne weiteres die Haare weg und fürchtet nicht, dadurch in fremde Gewalt zu fallen.

Auch der Liebes- und Geschlechtszauber ist den Australnegern eigen. Bei dem Liebeszauber schwingt der Mann den Zaubersstein, Churinga, oder er reibt das Band, das er trägt, am Stamme eines Gummibaumes und gibt sich dadurch geheimnisvolle Kräfte, p. 473. Umgekehrt rächen sich die Frauen an den Männern, indem sie Stäbchen in den Boden pflanzen, wo die Männer zu urinieren pflegen, infolgedessen sie geschlechtsuntüchtig werden, p. 464; oder ein Weib verzaubert das andere aus Eifersucht, so dass sie Blut verliert, p. 465 u. a. Sodann gibt es auch Zauber, um das persönliche Wachstum zu befördern und die Entwicklung eines Mädchens zu steigern, durch Bestreichen mit verschiedenen Gegenständen, denen man Zauberkräfte zuschreibt. Gewöhnlich tut es der Oheim oder auch der väterliche Grossvater, p. 474f.; auch der Bräutigam kann durch Zaubersprüche die körperliche Entwicklung seiner Braut fördern, p. 476. Bei Männern vergräbt man die abgeschnittene Vorhaut in die Höhle einer Bodenspinne im Glauben, dass hierdurch das Geschlechtsteil wächst, p. 354.

Auch Heilzauber kommt vor, in der Art, dass die Männer die Kopfringe der Frauen auf ihren Köpfen tragen, wodurch das Kopfweh auf die Ringe übergeht, p. 474f.

§ 9.

Es musste den Völkern bald die Ansicht dämmern, dass gewisse Individuen besondere suggestive Kräfte haben oder durch nervöse Veranlagung mehr als andere zu Phantasievorstellungen, Phantasiehandeln geeignet sind. Auf solche Weise kam man zu den Zauberern, zu den Schamanen; so auch die Australstämme. Dabei findet sich vielfach der Glaube, dass der Zauberer durch einen höheren Geist die Zauberkräfte erlangt hat, und zwar wird dies vielfach in der energischen Art angenommen, dass der Geist ihn tötet und ihn dann wieder neu zum Leben ruft, nachdem er ihm ein ganz neues Innere gegeben. Manche glauben auch, dass der Geist ihm eine Schlange einzaubert, welche ihm die mystischen Kräfte verleiht, p. 484. Bei manchen Stämmen haben die Zauberer einen Stift, Kupitja, in der Nase, über dessen Abkunft alles mögliche gefabelt wird, p. 484f.

Hierbei gelten die merkwürdigsten Vorstellungen über Dinge, welche dem Zauberer verderblich sind und dem Zauber seine Kraft nehmen; natürlich wird die Erfahrung, dass gewisse Dinge nüchtern machen und die ekstatische Natur verringern, mitgespielt haben. So darf der Zauberer nicht zu fett werden, er darf keinen Ameisenstich bekommen, er darf nichts Heisses trinken, sonst verliert er die Zauberkraft, p. 480f., 487. Bei den Warramunga bestehen in dieser Beziehung eine grosse Menge von Speiseverboten, p. 485.

Wie in anderen Gegenden, so gibt es auch hier Stämme, bei denen der Zauber erblich ist, so z. B. bei den Anula: er vererbt sich im Sternschnuppentotem, p. 488.

Die Zauberer haben im Leben der Völker verschiedene Funktionen, sowohl Funktionen, die dem Gesamtwesen förderlich sind, als auch verderbliche. Bei den Australnegern ist fast durchweg der Zauberer eine wohlthätige Person: er wirkt als Arzt, indem er dem Kranken den fremdartigen Gegenstand, den man als Ursache der Krankheit annimmt, aus dem Körper herauszaubert. Bei wenigen Stämmen, wie bei den Anula, gibt es auch ein verderbliche Zauberer, p. 479f., 489.

III. Kultus und Weiheformen.

§ 10.

Der Kultus nimmt einen sakralen Charakter an, wenn er sich an bestimmte Gegenstände heftet, so daß diese als Sitz eines Geistes oder als Sitz der vom Geist herrührenden Zauberkraft gelten. Nicht bei allen Australstämmen ist das der Fall, hauptsächlich aber bei den Aruntas. Hier gelten heilige Steine oder Hölzer, die dann sorgfältig aufbewahrt werden, sog. Churingas, als Geisterverhäusungen; man pflegt sie darum an besonderen verborgenen Stellen zu vergraben, Etnatulunga. Wie bedeutungsvoll diese Zauberdinge sind, zeigt auch die Sagenüberlieferung, denn hier sind die Churinga stets Gegenstand besonderer Sehnsucht und Hochschätzung, und oft sucht der eine dem anderen solche mit grösster Gefahr zu stehlen. Sie werden bei den Zeremonien gebraucht, und bei festlichen Gelegenheiten leiht eine Familie der anderen einen Churinga, der dann mit grosser Feierlichkeit zurückgebracht wird. Bei anderen Stämmen ist der Churinga-Kultus entweder ganz verschwunden oder wenigstens der Gebrauch bei den Zeremonien vermindert oder ganz verloren gegangen, p. 218, 257 f., 281.

§ 11.

Bei fast allen Australstämmen, so auch bei den Aruntas und bei den Nordstämmen, findet sich die Beschneidung und die Schlitzung als Hauptformen der Jünglingsweihe, p. 338 f., 343 f., 361. Andere Bräuche sind das Ausstossen eines Schneidezahnes, ein Brauch, der aber meist nicht mehr obligatorisch ist und vielfach verschwindet, p. 588 f.; sodann das Narbeneinschneiden, eine rohe Art der Tätowierung, p. 335. Noch andere Quälereien kommen bei der Jünglingsweihe vor, so namentlich, dass man die Kopfhaut zerbeisst, p. 341, 352; ferner das Prellen, indem man die Jünglinge in die Luft schleudert, p. 337, 348.

Aber, wie sonst, so ist auch hier die Zeit der Weihe, in der die Jünglinge von der Gesellschaft abgesondert werden, zu gleicher Zeit eine Zeit der Belehrung und der Vorbereitung für das männliche Leben. So hat jeder Jüngling seinen Weihevater, der ihn bei der Weihe geleitet und der ihm die nötige Belehrung gibt, ihn namentlich über die Organisation des Stammes, über die Ehegebote und alles das, was im Leben erlaubt und verboten ist, unterrichtet, p. 352, 301.

§ 12.

Manche Speiseverbote gelten für die Schwangere, und ihre Übertretung hat verschiedene Folgen. Entweder bewirkt sie allgemeines Unglück, z. B. Trockenheit, oder die Folge ist, dass das Kind leidet, sich nicht recht entwickelt oder stirbt, p. 614. Speiseverbote für den Mann der Schwangeren fallen in das Gebiet der Couvade und gehören, wie diese überhaupt, der rechtlichen Betrachtung an.

§ 13.

Die Bestattung geschieht entweder sofort in der Erde, oder der Leichnam wird in die Blattkrone eines Baumes gelegt, und so lässt man ihn hier verwesen. Es hängt das mit der auch bei anderen Völkern verbreiteten Verehrung der von dem Toten sich entwickelnden Fäulnisflüssigkeit zusammen, der man manche zauberhaften Kräfte zuschreibt und die namentlich bei der Blutrache eine Rolle spielt, p. 506 f., 515 f., 532 f.

Die wirksamste Art allerdings, sich des Toten zu entledigen, ist der Endokannibalismus, der sich noch bei den Gnanjis, bei den Binbinga-, bei den Mara- und bei den Anulastämmen findet. Es gilt für ein Vorrecht der Verwandten, an diesem Totenmahl teilzunehmen, p. 545 f., 548. Dies ist umso merkwürdiger, als der Fremdenkannibalismus bei den Australnegern zwar in früherer Zeit geherrscht haben muss, — denn davon sprechen ihre Sagen, — aber jetzt verschwunden ist. Die Fortdauer solcher Art des Kannibalismus lässt sich aber erklären, teils aus dem Gedanken, dass man die Eigenschaften des Toten in sich aufnimmt, teils aus Furcht vor dem toten Verwandten, von dem man annimmt, dass er sonst zurückkehrt und die Überlebenden belästigt.

Diese Furcht vor dem Toten hat zur Trauerzeit geführt. Die Witwe verbrennt ihr Haar, bestreicht sich mit Asche und bleibt während ein oder zwei Jahren schweigsam, p. 507. Ebenso unterliegt aber auch die Schwester, Tochter, Mutter und Schwiegermutter während dieser ganzen Zeit einem solchen Schweigegebot. Die Mutter bestreicht sich mit der vom Baum träufelnden Fäulnisflüssigkeit, p. 530. Das Zelt des Toten wird zerstört, p. 516, eben aus Angst vor dem Wiedererscheinen des Geistes.

IV. Künstlerisches Geistesleben.

§ 14.

Von der Musik kennen die Australier fast nur den Rhythmus; er wird bei den Tänzen durch Schlagen des Bumerang oder in

anderer Weise markiert. Dagegen ist ihnen die darstellende Kunst nicht unvertreten. Allerdings ist ihnen die Wiedergabe der Aussenwelt nur durch eine ziemlich dürftige Symbolik möglich: es sind symbolische Zeichen, die man bald auf den Gerätschaften anbringt, bald auf den Boden zeichnet. Meist aber sind es geometrische Figuren, Zeichnungen, die durch Farben markiert und durch das Ankleben von Vogeldauen belebt werden. Derartiger Schmuck findet sich an den verschiedenen Gerätschaften bei den Feierlichkeiten, und er dient dazu, die dichterische Ideenentwicklung zu verdeutlichen. Im übrigen vollziehen sich die episch-dramatischen Vorstellungen fast durchaus mimisch, höchstens dass die einen oder anderen Worte geäussert werden. Geschildert werden die Taten der Vorfahren und in den totemistischen Feierlichkeiten die Tätigkeiten des Totemwesens. Damit ist die Kunst beschlossen. Von einer Weiterentwicklung des Dramas durch eine individuelle Charakterdarstellung ist natürlich keine Rede. Aber auch die Personifikation ist eine sehr dürftige, und vor allem fehlt die dramatische Sprache. Es ist ja überhaupt als sicher anzunehmen, dass bei den Völkern das Drama lange Zeit ein mimisches war, bevor man die Rede zu Hilfe nahm, p. 187f., 193.

Ausserdem hat sich der poetische Geist noch in einer grossen Reihe von Sagen und Mythen geäussert. Diese sind teils weltschöpferischen, teils kulturschildernden Gehalts. Beides reicht aber nicht weit. Von einer eigentlichen Weltschöpfung ist nicht die Rede, sondern man geht nur zurück auf die Vorfahren, die als Menschen oder Tiere Höhlungen graben und Quellen hervorbringen oder Wege bahnen, z. B. ein Totemtier mit seinem Schwanz, oder man schildert, wie an einem Ort, wo jemand steht oder seinen Churinga eingräbt, Bäume emporsprossen, ein Fels sich erhebt, wie aus den Bärten Wasser fliesst, Flüsse hervorgehen, aus den abgeschnittenen Bärten Wolken werden u. a. Die Menschheit entsteht teilweise aus halb entwickelten Wesen, welche von den Totemtieren zu vollkommeneren Individuen herangebildet werden, oder sie entstehen aus den Totemtieren selber: diese sprechen und äussern sich gleich den Menschen, nehmen mehr oder weniger menschliche Formen an, behalten dabei aber noch ihre tierischen Kräfte, verschwinden im Boden oder erheben sich in die Luft. Aus dem einen Totemexemplar werden andere, indem es sich entweder in zwei spaltet oder, indem es, auf dem Boden liegend, durch einen nicht weiter geschilderten Prozess neue Exemplare erzeugt, die auf einmal neben ihm auftauchen u. a.

Die kulturschildernde Sage befasst sich insbesondere mit der Unterscheidung der Klassen, mit den Speise- und Eheverboten, mit der Einführung der Beschneidung und Schlitzung, die bald durch die Vögel mit ihren Schnäbeln vollzogen wurde, bald durch glühenden Brand und später mit dem Steinmesser. Auch vom Ursprung der Churingas (der Zaubersteine) wird viel erzählt.

Da die Totems die verschiedensten Aussenwesen repräsentieren, so kommt es vor, dass sie mit Blitzen kämpfen. Ausserdem werden aber auch Verwandlungen und Rückverwandlungen geschildert, Entführungen in die Wolken usw.

Das seelische Leben, das die Sagen wiedergeben, ist ziemlich eintönig: es ist ein Wanderleben mit Jagd ohne bedeutende individuelle Züge. Das Leben des Fremdlings wird nicht geachtet, Mord und Totschlag sind an der Tagesordnung. Auch Frauenraub und zwar im eigentlichen Sinne wird erzählt. Der Diebstahl, namentlich von Churingas, spielt eine grosse Rolle. Von irgend welchen gemüthlicheren Zügen ist wenig die Rede, und der Glaube an das Jenseits oder an höhere Welten fehlt vollständig. Einige Züge von auffallender Geschmacklosigkeit tauchen auch hier auf, wie z. B. dass jemand zwei Geschlechtsteile annimmt und zugleich mit zwei Frauen Umgang hat, p. 443, oder dass beim Urinieren des Wanderers Steine besonderer Art entstehen u. a.

Aus der japanischen Rechtsvergleichung.

1. **Hozumi, Nobushige, Ancestor-Worship and Japanese Law.** 77 p. Tokio 1901. Z. P. Maruya & Co. Ltd. Zugleich deutsch: **Hozumi, Nobushige, Einfluss des Ahnenkultus auf das japanische Recht, übersetzt von Paul Brunn.** 51 S. Berlin 1901. Verlag Kisak Tamai.

Dass dem Ahnenkult von je für Leben und Recht der Japaner einschneidende Bedeutung zukam, ist längst bekannt; ebenso, dass der Ahnenkult sich in Japan — trotz Confutsianismus, Buddhismus und westlicher Zivilisation — bis in die Gegenwart erhalten hat. Die vorliegende Schrift verdient gleichwohl besondere Beachtung, weil sie die Einwirkungen des Ahnenkults auf das moderne japanische Recht klarlegt, und weil der Verfasser im japanischen Leben und Rechtsverkehr steht, zugleich auch über gründliche Kenntnis der europäischen Rechte samt deren Entwicklung verfügt.

In dem einführenden Abschnitt über Ahnenverehrung im allgemeinen vertritt Hozumi die treffende Ansicht, dass der Ahnenkult bei allen Völkern am Beginn ihrer sozialen Entwicklung bestanden habe.

Der Ahnenkult in Japan ist ein dreifacher: Verehrung der kaiserlichen Ahnen, besonders des ersten unter ihnen, oder der nationale Ahnenkult; Verehrung der Ahnen eines Clans, Verehrung der Familienahnen.

Die japanische Reichsverfassung vom 11. Februar 1889 stützt das erbliche Kaisertum implicite auf den Ahnenkult. Das Bürgerliche Recht gestattet zur Wahrung des Familienahnenkults die Aufhebung eines (nicht neu errichteten, sondern) ererbten Hauses nur unter solchen Modalitäten, dass der Hort der Ahnenverehrung nicht zerstört wird (§ 762, Abs. 2, § 744 BGB.). Das ältere Eherecht samt dem Scheidungsrecht liess die Sicherung des Ahnenkults als Ehezweck sehr deutlich hervortreten. Adoption und Erbrecht erfuhren besondere Ausbildung nach der Seite möglicher Erhaltung des Ahnenkults.

- 2. Hozumi, Nobushige, The New Japanese Civil Code, as Material for the Study of Comparative Jurisprudence.** A paper read at the International Congress of Arts and Science, at the Universal Exposition, Saint Louis 1904. 73 p.

Verf. legt zunächst die Ursachen, die zur Kodifikation führten, und den Umfang des Gesetzgebungswerks dar; ferner die Stellung des Kodex gegenüber anderen Gesetzssystemen, und die Einteilung des Gesetzbuchs. Weiterhin werden in den Grundzügen geschildert: Rechtsstellung der Frau; Fremdenrecht; sodann vorwiegend Familienrecht, wobei eingehend die Adoption dargestellt wird, und Erbrecht.

München.

Dr. jur. Fritz Berolzheimer.

V. Literatur.

Die neuere Ungarische Rechts- und Wirtschaftsphilosophie.

Von

Universitätsprofessor Dr. F. Somló in Kolozsvár.

In Ungarn ist der Rechtsphilosophie neuerdings eine eigenartige Stellung zuteil geworden. Der Sturm der historischen Schule gegen das Naturrecht hat hier die Rechtsphilosophie als obligatorische Disziplin nicht hinweggefeht. Die Katheder für Rechtsphilosophie sind stehen geblieben; es ergab sich hieraus die Notwendigkeit, diese altherwürdigen Behälter mit neuem wissenschaftlichen Inhalt zu füllen. Der erste, der sich dieser nicht leichten Aufgabe mit grossem Eifer und Können unterzog, war der Budapester Professor der Rechtsphilosophie August von Pulszky († 1902). Sein Hauptwerk erschien im Jahre 1885 unter dem Titel: Grundlagen der Rechts- und Staatsphilosophie (A jog és állambölcsészeti alaptanai). Dasselbe erschien auch in englischer Sprache unter dem Titel *The theory of law and civil society*, London 1888, und wird von Bergbohm als „ein höchst beachtenswerter Versuch, die Rechtslehre der Engländer nach der Rechtsphilosophie der Deutschen zu vertiefen und zu erweitern“ erwähnt.¹⁾ Es ist indess vielmehr der Versuch einer positiven und evolutionistischen Rechtsphilosophie. Pulszky liess sowohl die alte rechtsphilosophische, wie auch die moderne rechtsvergleichende Literatur auf sich einwirken und amalgamierte diese Wirkungen auf den Grundlagen des Positivismus. Er versucht sodann das Recht als eine Naturerscheinung zu erfassen und dasselbe in seiner Abhängigkeit

¹⁾ Bergbohm: Jurisprudenz und Rechtsphilosophie, S. 14.

von anderen Naturerscheinungen zu zeigen und hierdurch die geschichtlichen Wandlungen desselben zu erklären. Jedoch nicht nur die Entwicklung der Rechtsnormen, auch die Evolution der rechtsphilosophischen Betrachtungen bezeichnet er als Gegenstand der positiven rechtsphilosophischen Forschung.

Der Relativität des Rechtes stellte er die Relativität aller Rechtsphilosophie an die Seite und gelangte mit der Bekämpfung eines absoluten Rechtes zu einer recht skeptischen Auffassung der Rechtsphilosophie. Es entging ihm nicht, dass selbst unsere neue rein-wissenschaftlich sein-wollende Rechtsphilosophie zugleich auch eine ähnliche vergängliche soziale Funktion ist, wie es ihre Vorgänger waren. Es ist dies noch eine Nachwirkung des Kampfes gegen die Auffassung des Naturrechts, das sich um ein allgemeingültiges Recht abmühte. Den Mittelpunkt der Pulszkyschen Rechtsphilosophie bildet seine Lehre von der Aufeinanderfolge der historischen Gesellschaftstypen und von dem Verhältnis der Gesellschaften zu einander. Pulszky unterschied auf Grund der angeblich verschiedenen historisch auftretenden Hauptinteressen: Blutsverwandtschafts- dann Territorialverbände, Ausbeute-Gesellschaften, Kirchliche-, National-, Wirtschafts- und schliesslich Menschheits-Gesellschaften.

Diese Reihenfolge will bloss als schematische Darstellung des historischen Verlaufes dienen. Es ist, wie aus diesen Andeutungen zu ersehen, ein Versuch einer evolutionistischen geschichts-philosophischen Grundlegung der Rechtsphilosophie. Seine Bedeutung liegt eben in dieser Methode, in der Zurückweisung der metaphysischen Spekulation und in dem Versuche, ein reales Gebäude auf dem Boden der induktiven Methode mit den Bausteinen der Geschichte und der vergleichenden Rechtswissenschaft aufzuführen. Der Plan des Gebäudes ist gewiss ein zu eng beschränkter, die Auswahl der Bausteine ist vielleicht auch etwas willkürlich, auch sind die Steine nicht ganz regelrecht behauen und das Gefüge etwas lose, doch war es immerhin ein grossartig angelegter Versuch einer positiven Rechtsphilosophie.

Die ungarische Rechtsphilosophie bewegte sich nicht auf dem Pulszkyschen Wege weiter. Ihre nächste Etappe, die sie mit Julius Pikler erreichte, wandte sich von jeder historischen Methode bewusst ab und blieb mit den Pulszkyschen Ansichten bloss durch das Bestreben der naturwissenschaftlichen Betrachtung des Rechtes im Zusammenhang. Die Naturgesetze der Rechtsercheinungen wollen jedoch nicht mehr aus dem historisch-

ethnologischen Datenmeere geschöpft, sondern aus der Anwendung der wissenschaftlichen Psychologie deduktiv gewonnen werden.

Bereits in seiner Einleitung in die Rechtsphilosophie (Bevezetö a jogbölcselethe, Budapest 1892) kündigt Julius Pikler, der nachherige Erbe des Pulszkyschen Lehrstuhles an der Budapester Universität, den neuen Weg an.

Sein Ausgangspunkt ist die Gesetzmässigkeit des menschlichen Willens und des menschlichen Handelns, woraus auch eine naturwissenschaftliche Gesetzmässigkeit der Rechtserscheinungen folgt. Diese Lehre erfährt alsbald ihre eingehendere und systematische Entwicklung. Das Hauptwerk Julius Piklers „Über die Entstehung und die Entwicklung des Rechtes (A jog keletkezéséről és fejlődéséről Budapest 1897) ist das klassische Manifest einer rein psychologischen Rechtsphilosophie. Die psychologischen Grundlagen sind ja mehr oder weniger der gemeinsame Hauptbestandteil aller bisherigen rechtsphilosophischen Systeme. Jedoch gibt es wohl kein Zweites, welches diese psychologische Basis so bewusst hervorkehrt, die psychologische Auffassung mit so unerbittlicher Konsequenz auf die Spitze treibt, und infolgedessen die psychologische Rechtsphilosophie, ja sogar überhaupt alle psychologische Gesellschaftswissenschaft in so voller Klarheit durchschauen lässt. Die knappste Zusammenfassung der Rechtsphilosophie Piklers lautet etwa folgendermassen: Die bewussten menschlichen Handlungen lassen sich auf Bedürfnisse, und auf gewisse Kenntnisse über die Befriedigung dieser Bedürfnisse zurückführen. Die Bedürfnisse sind ein konstanter Faktor. Die fundamentalen Bedürfnisse unterliegen keinem Wechsel, dieselben hängen mit dem naturgeschichtlichen Menschenbegriff so innig zusammen, dass es diesbezüglich zwischen Mensch und Mensch keinen Unterschied gibt. Die Kenntnisse hingegen, die sich darauf beziehen, auf welche Weise diese Bedürfnisse befriedigt werden können, sind ein höchst variabler Faktor. Die Verschiedenheiten der menschlichen Handlungen sind einfach verschiedene Befriedigungsarten der konstanten Bedürfnisse infolge verschiedenartiger Kenntnisse. Dies bezieht sich auch auf jene Handlungen, deren Resultat das Recht ist. Das Recht ist eines der verschiedenen Verfahren zur Befriedigung unserer Bedürfnisse. Es hat denselben Ursprung, wie all unser Handeln. Es entsteht wie ein Werkzeug, es ist eine Erfindung. Die Einsicht seiner Zweckmässigkeit, die bewusste Verfolgung des Interesses, das in seinen untersten biologischen Tiefen immerwährend das gleiche bleibt, jedoch nach wechselnden Kenntnissen und Umständen in tausendfältigen

Formen erscheinen kann, ist die elementarste Basis allen Rechtes. Die Verschiedenheiten des Rechtes verschiedener Nationen fassen folglich auf intellektuellen Verschiedenheiten. Es ist gut möglich, dass wir uns dessen häufig nicht bewusst sind, dass wir unser Recht nach reinen Zweckmässigkeits-Erwägungen gestalten. Wir sind uns überhaupt nicht immer über die wahren Motive unseres Handelns bewusst. Wir geben allerlei Ideen, Meinungen, Theorien, Ideologien als die Motive sowohl unseres gegenwärtigen Handelns, als auch der Handlungen vergangener Zeiten an. Doch sind dies gewöhnlich irrige Beschreibungen unseres Bewusstseinsinhaltes. In Wirklichkeit stammt jedes Recht aus der Einsicht, dass es ein zweckmässiges Mittel zur Befriedigung unserer Bedürfnisse ist. Und da die Kenntnisse einer Entwicklung unterworfen sind, folgt daraus auch eine Entwicklung des Rechts. Derselbe psychologische Prozess, der die Menschen zum Häuserbau oder zum Gebrauch von Werkzeugen geführt hat, leitete sie auch zur Setzung von Regeln bezüglich der Ausnützung ihrer Mitmenschen. Diese einfachen Grundlagen erfahren bei Pikler eine sehr ausgiebige und vielfache Anwendung auf konkretere Probleme des Entstehens und des Vergehens des Rechtes.

Schade, dass diese Ausführungen, die sich Klarheit, strenger Konsequenz und einer wohlthuenden Frische erfreuen, bloss in ungarischer Sprache vorliegen! Die immer auf die letzten Konsequenzen gerichtete scharfe Logik Piklers, sein Verzicht auf jedes eklektische Gedanken-Kompromiss stellt die psychologische Sozialwissenschaft in eine überaus scharfe Beleuchtung. Das Werk wirkt wie ein gigantischer Reflektor, der ein grelles Licht auf die landläufige soziologische Gepflogenheit wirft, die sozialen Institutionen aus individuellen Willensakten zu enträtseln. Pikler zeigt uns dieses Verfahren in seiner ganzen Nacktheit ohne jede eklektische Bemäntelung. Es ergeht uns dabei wie dem kleinen Karl, der die Tante bloss in Strassentoilette zu Gesicht bekam und der in der Schwimmschule die Entdeckung machte: Mama, die Tante hat Beine. Die Rechtsphilosophie Piklers zeigt uns recht deutlich die psychologischen Stelzbeine der Sozialwissenschaft, die sonst unter allerlei modernen Mäntelchen verborgen sind.

Die Rechtsphilosophie Piklers ist eine Enthüllung jenes subjektiven Rationalismus, der den meisten unserer rechtsphilosophischen Systeme zugrunde liegt. Die Betrachtung geht vom rationalistisch handelnden Menschen aus. Der Mensch soll in all seinem Tun und Lassen rationalistisch gedacht werden; der

ganze Unterschied entsteht bloss daraus, dass er auf diesem rationalistischen Wege zu verschiedenen Resultaten gelangt. Sobald dieser individual-psychologische Hintergrund aufgeklärt ist, bleibt für eine rechtsphilosophische Untersuchung eigentlich recht wenig übrig. Die ganze Rechtsgeschichte mit ihren tausendfältigen Wandlungen kann uns nach dieser Ansicht nicht viel Bedeutendes lehren. Sie ist höchstens eine interessante Sammlung von Illustrationen zur psychologischen Analyse des Menschen. Das elementarste soziale Faktum wäre demnach das Entstehen von Kenntnissen, dasselbe würde dann alle übrigen sozialen Gebilde nach sich ziehen.

Erkennen wir jedoch in der Entwicklung der Kenntnisse bereits ein kompliziertes soziales Phänomen, das seinerseits wieder von mannigfaltigen anderen sozialen Erscheinungen abhängig ist, — ein Phänomen, das sich nicht so simpel aus der psychophysiologischen Konstitution des Menschen deduzieren lässt: so bricht die ganze Rechtsphilosophie Piklers und mit ihr das reinste System des subjektiven Rationalismus unhaltbar zusammen.

Es ist sonderbar, dass uns die ungarische Sozialwissenschaft auch das schärfste Gegenstück zur Piklerschen Rechtsphilosophie geliefert hat. Es finden sich in der ungarischen Literatur der krasseste subjektive Rationalismus und der reinste Objektivismus nebeneinander. Die objektive Sozialwissenschaft trat mit C. H. de Méray auf den Kampfplatz. Sein Hauptwerk: *Die Physiologie unserer Weltgeschichte und der kommende Tag* (1902) kann wohl nicht einfach Rechts- oder Wirtschaftsphilosophie genannt werden. Es ist vielmehr eine neue Soziologie, die jedoch bei der Skizzierung der ungarischen Rechtsphilosophie unmöglich ausser acht gelassen werden kann. Ist ja die Rechts- und Wirtschaftsphilosophie überhaupt nicht grundsätzlich von dem Stamme der Soziologie loszutrennen, da sich doch jede Richtung der letzteren in den Zweigen der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie fühlbar machen muss. Wie sich auch hinwieder eine eingehende Rechts- und Wirtschaftsphilosophie zu einem soziologischen System auswachsen muss. Die Marxsche Rechts- und Wirtschaftsphilosophie ist z. B. mit der Soziologie des historischen Materialismus identisch.

Am allerwenigsten liesse sich jedoch die Soziologie de Mérays von dem Gesichtspunkte der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie aus übergehen.

Das System Mérays bietet eine solche Fülle des grundsätzlich Neuen, dass es nicht leicht ist dasselbe in einigen

knappen Sätzen wiederzugeben. Méray schrieb eine organische Soziologie, die indess mit ihren Vorläufern nicht viel gemein hat. Méray will die Gesetze der lebendigen sozialen Körper in der Physiologie gefunden haben. Die Zivilisationen sind biologische Gebilde. Wie aus Atomen lebendige Moleküle, aus denselben Zellen, aus Zellen Pflanzen und Tiere, so entstanden aus Menschen Zivilisationen. Nicht alle Einzeller bilden Organismen. Die Bazillen bilden keine. Ebenso bildet auch das Tier niemals soziale Körper. Die sogenannten tierischen Gesellschaften sind gar keine richtigen Gesellschaften, es sind keine Organismen, sie bilden bloss ein Beisammensein, ähnlich den Bazillen-Kolonien, die ebensowenig ein lebender Körper sind, wie ein Bienenkorb.

Die Produkte werden bei denselben niemals ausgetauscht. Einen Organismus bilden nur solche Zellen, die ihre Produkte gegeneinander austauschen, infolgedessen ein allgemeiner Stoffumsatz im Körper entsteht, welcher die zusammenhaltende Kraft bildet. Ebenso bildet auch in der menschlichen Gesellschaft der allgemeine Austausch der menschlichen Produkte das zivilisatorische Leben.

Wir haben es also mit einer ganz neuen Auffassung der Gesellschaft zu tun. Der Stoffaustausch zwischen den Menschen wird zu dem für die Gesellschaft massgebenden begrifflichen Moment. Des weiteren sucht Méray sodann zu zeigen, dass sich der Stoffaustausch in der menschlichen Gesellschaft nach den Gesetzen der allgemeinen Zellular-Physiologie vollzieht. Er bestimmt unseren Zivilisationsgrad nach biologischen Momenten und erklärt ihn für einen mehrzelligen Körper noch sehr niederer Ordnung.

Die Méraysche Soziologie ist also vor allem Wirtschaftsphilosophie. Die Güterzirkulation wird zum Ausgangspunkt genommen. Ähnlich wie der historische Materialismus geht auch Méray von der Wirtschaft aus und will von diesem Ausgangspunkte aus zum Verständnis aller sozialen Phänomene gelangen. Die Wirtschaftsphilosophie wird auch hier zum Mittelpunkt der gesamten Soziologie. Nur ist es nicht die wirtschaftliche Erscheinung der Produktion, die als Grundelement alles sozialen Geschehens betrachtet wird, wie es beim Marxismus der Fall ist, sondern es wird von der Zirkulation ausgegangen. Sodann wird in dieser Wirtschaftsphilosophie die wirtschaftliche Erscheinung des Güterumlaufes auf streng physiologische Gesetze zurückgeführt.

Das Werk Mérays bleibt jedoch nicht bei methodologischen Problemen stehen, sondern macht sich mit einer erstaunlichen

Waghalsigkeit an die konkrete Anwendung auf die Entwicklung unserer Zivilisation. Es ist eine richtige Kulturphysiologie. Der kolossale Bau ist aber höchst unfertig. Die angeführten Tatsachen geben wohl viel zu denken, sind aber weit davon entfernt, einer historischen Beweisführung ähnlich zu sein. Denn darauf kommt es zu guterletzt doch an. Das amorphe geschichtliche Material lässt sich geduldig in allerlei Formen kneten, sodass derlei Konstruktionen mehr auf die Künstlerhand des Verfassers als auf eine getreue Erfassung der wissenschaftlich massgebenden Momente schliessen lassen. Bei solchen Versuchen handelt es sich doch immer um den Nachweis, dass die Geschehnisse nicht anders betrachtet werden dürfen.

Es wird auch bei der Mérayschen Soziologie darauf ankommen, was eine strenge historische Prüfung über sie zu sagen hat. Ganz einfach mit einem überlegenen Achselzucken abtun lässt sich dieselbe nicht. Dazu bietet sie zu viel des Bemerkenswerten. Es wird zunächst zu untersuchen sein, ob das Wesen der menschlichen Gesellschaft tatsächlich richtig erkannt ist. Méray bietet uns eine Präzisierung des Gesellschaftsbegriffes. Wir müssen uns hierbei dessen bewusst werden, dass es in der Sozialwissenschaft an einer Übereinstimmung darüber, was eigentlich eine Gesellschaft sei, mangelt. Das heisst mit anderen Worten: die Gesellschaftswissenschaft ist sich bis auf den heutigen Tag über ihren eigentlichen Gegenstand nicht ganz klar geworden. Niemand, der tiefer in soziologische Probleme zu dringen versucht hat, kann das leugnen. Die einen nennen dies, die anderen jenes eine Gesellschaft. Die einen wollen es nur mit Staaten zu tun haben, die anderen auch mit vorstaatlichen Familien- und Stammesverbänden, wieder andere auch mit den heutigen Familien- und allen anderen „sozialen Verbänden“, wie man zu sagen pflegt. Es gibt Ansichten, wonach überall, wo sich Menschen zusammentun, eine Gesellschaft entsteht. All diesen Meinungen gegenüber behauptet Méray, dass es sich auch hier um Stoffwechselvorgänge handelt, dass dieselben die Grundlage bilden und dass sämtliche soziale Erscheinungen auf jene zurückzuführen sind. Die seelischen Vorgänge fallen dabei nicht ins Wasser, es wird bloss auf die physiologische Genesis derselben hingewiesen. Nicht sie sind es, aus denen das soziale Getriebe zu erklären ist, nicht wenn wir den psychologischen Motiven, wie sie sich in unserem Bewusstsein dartun, nachspüren, gelangen wir zu einer Erkenntnis der sozialen Erscheinungen, sondern umgekehrt, unser gesamter sozialer Bewusstseinsinhalt soll aus den Grundtatsachen der

sozialen Stoffwechselvorgänge seine wissenschaftliche Erklärung erfahren.

Das Bestreben, den billigen Rationalismus fallen zu lassen und eine objektive Grundlage für die ganze Sozialwissenschaft ausfindig zu machen, zeigte sich in neuerer Zeit vielerseits. Mit besonderer Schärfe bei Durkheim und seiner Schule, die jede rationalistische Erklärung sozialer Erscheinungen aus dem individuellen Bewusstseinsinhalt als leichtfertigen Simplizismus von vornherein verwirft. „Les faits sociaux doivent être étudiés comme des choses, c'est-à-dire comme des réalités extérieures à l'individu“. ²⁾ „Toutes les fois qu'un phénomène social est directement expliqué par un phénomène psychique, on peut être assuré que l'explication est fausse.“ ³⁾

Doch ein derartiges Programm eines sozialwissenschaftlichen Objektivismus genügt noch bei weitem nicht. Es handelt sich hierbei mehr um ein negatives, als um ein positives Programm. Was nicht zu untersuchen sei, ist viel deutlicher klargelegt, als die Frage, was es denn eigentlich zu untersuchen gibt. Man kann eben eine Induktion nicht ohne jegliche Hypothese beginnen.

Nun, die Méraysche Sozialphilosophie bringt eine solche Hypothese.

Dies wären die Hauptrichtungen, die in der ungarischen Rechtsphilosophie wahrzunehmen sind und auf eigenen Pfaden wandeln. Ich muss mich in dieser kurzen Skizze auf dieselben beschränken. Wohlfeile Eklektiker, die vieles bringen, um manchem etwas zu bringen, zufriedene Naturrechtler, die unverdrossen Menschenrechte wiederkauen, lassen wir am besten beiseite. Der Mangel an Raum gestattet aber auch die Analyse der verdienstvollen Arbeiten nicht, die sich mit speziellen Fragen im Rahmen bestehender Systeme befassen. Wir wollen bloss auf einige derselben hinweisen: Dr. Julius Tegze, Professor an der Rechtsfakultät zu Kecskemét lieferte eine sehr ausführliche, fleissige literaturgeschichtliche Arbeit über „Organische sozialwissenschaftliche Theorien und die Lehre von der Persönlichkeit des Staates“ (1900). [Szerves Társadalomtani Elméletek és az állam személyiségének teoriája.] Von Dr. Oscar Jászi besitzen wir eine eingehende Studie „der Staatsphilosophie des historischen Materialismus.“ (A történelmi materializmus állambölselete 1903.) Auch „Die Zukunft der Demokratie“ (A demokrácia jövője, 1906) von demselben Verfasser verdient

²⁾ E. Durkheim: *Le Suicide*, (1897) S: IX—X.

³⁾ E. Durkheim: *Les Règles de la Méthode Sociologique*, 3. éd. S. 128.

Erwähnung. Zu den jüngsten Produkten der ungarischen Rechtsphilosophie zählt der Band Rustem Vámbéry's, der sich Strafrecht und Ethik betitelt (Büntetőjog és Ethika 1907). Auch der Studie desselben Verfassers über das System Tardes sei hier gedacht. Der Nationalökonom der Kolozsvärer Universität, Prof. Akos v. Navratil, stellt sich in seiner auch in deutscher Übersetzung zugänglichen Studie über Wirtschaft und Rechtsordnung (A gazdasági élet és a jogi rend 1905) in Gegensatz zu den bekannten Ausführungen Stammlers. Dr. Illés Pollak macht in seinem Werk „Die Starken und die Schwachen“ (Erősek és gyöngék) den Versuch einer „Physik des Rechtslebens“. Der Professor der Debreczener Rechtsakademie Dr. Viktor Jászi untersucht das Problem der Kollektiv-Seele (A kollektív lélek 1904) mit besonderer Berücksichtigung der juristischen Seite. Schreiber dieser Zeilen befasste sich in seinem Werke über Staatsintervention und Individualismus (Allami beavatkozás és individualizmus, Budapest 1903) mit jener Seite rechtsphilosophischer Frage, die in dem deutschen Sammelwerk „Natur und Staat“ einer eingehenden Erörterung unterzogen wurden, und versucht zu zeigen, was der Darwinismus über die Frage des Wirkungskreises des Staates zu sagen hat.

Die ältere Rechtsphilosophie, die sich ganz an die Naturrechtslehre anlehnt, findet in dem Direktor der Kassaer Rechtsfakultät Dr. Alexander Esterházy ihren bedeutendsten Vertreter, der in seinem Hauptwerk „Handbuch der philosophischen Rechtswissenschaft“ (A bölcsészeti jogtudomány kézi könyve, Kassa 1897) den Naturrechts-Kadaver zu beleben versucht.

Endlich sei noch der übersichtlichen Zusammenfassung der Geschichte der Rechtsphilosophie von Dr. Rudolf Werner gedacht, die bereits in der 5. Auflage zur Verbreitung der rechtsphilosophischen Kenntnisse in Ungarn beiträgt.

Schriftenschau.

(Besprechung der nachverzeichneten Schriften bleibt vorbehalten.)

I. Rechtsphilosophie einschliesslich der Allgemeinen Rechts- und Staatslehre.

Benoist, Charles, *Le Machiavélisme*, vol. I. Avant Machiavel. 354 p. Paris 1907. Librairie Plon.

Berolzheimer, Fritz, Hegel und Kant in der modernen Rechtsphilosophie, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg. Nr. 18, vom 15. Sept. 1907, S. 1005—1008.

Bozi, Alfred, *Die Weltanschauung der Jurisprudenz*. 227 u. VIII S. Hannover 1907. Helwingsche Verlagsbuchhandlung.

Croce, Benedetto, *Riduzione della filosofia del diritto alla filosofia dell' economia*. 53 p. Napoli 1907. R. Tipografia Francesco Giannini e figli.

Giner, Francisco, und **Calderon**, Alfredo, *Zur Vorschule des Rechts. Kurzgefasste Grundsätze des Naturrechts in 47 Vorlesungen*. Frei übers. v. weil. Prof. Karl Röder. Hrsg. v. Paul Hohlfeld und Aug. Wünsche. 171 u. IV S. Leipzig 1907. Dieterich.

Jung, Erich, „Positives“ Recht. Ein Beitrag zur Theorie von Rechtsquelle und Auslegung (Sonderabdruck aus der Giessener Universitätsfestschrift). 50 S. Giessen 1907. A. Töpelmann.

Loening, Rich., *Über Wurzel und Wesen des Rechts*. (Rede.) 40 S. Jena 1907. G. Fischer.

Lucas, W. W., *Judicial Liability*, in: *The Law Magazine and Review*, vol. XXXII, Nr. 345, London, Aug. 1907, p. 417—424.

Menzel, Ad., *Spinoza und das Völkerrecht*, i. d. *Ztschr. f. Völkerrecht und Bundesstaatsrecht*, Bd. II, Heft 1, Breslau 1907, S. 17—30.

Oetker, Frdr., *Strafe und Lohn*, im *Gerichtssaal*, Bd. 70, Stuttgart 1907, S. 321—369.

Pollock, Frederick, *Die Quellen des internationalen Rechtes*, in *Niemeyers Ztschr. f. internationales Privat- und öff. Recht*, Bd. 17, Heft 3, Leipzig 1907, S. 251—266. (Aus dem Englischen.)

Scholten, Paul, De waarde van het Romeinsche Recht. Rede op 7. X. 1907. 36 S. Zwolle 1907. W. E. J. Tjeenk Willink.

Stammler, Rudolf, Unbestimmtheit des Rechtssubjektes. 44 S. Giessen 1907 (Sonderabdruck aus der Giessener Univ.-Festschrift). Verlag Alfred Töpelmann.

Sternberg, Th., J. H. v. Kirchmann und seine Kritik der Rechtswissenschaft, zugleich ein Beitrag zur Geschichte des Realpolitischen Liberalismus. 209 u. XX S. Berlin 1908. Dr. Walther Rothschild.

Thayer, Albert S., Possession and Ownership, II., in: The Law Quarterly Review, vol. 23, Nr. 91, p. 314—330, London 1907.

II. Wirtschaftsphilosophie.

v. **Bortkiewicz**, L., Wertrechnung und Preisrechnung im Marxschen System, im Archiv f. Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 25, Heft 1, Tübingen 1907, S. 10 - 51.

v. **Bortkiewicz**, L., Zur Berichtigung der grundlegenden theoretischen Konstruktion von Marx im dritten Band des „Kapital“, in Hildebrands Jahrb. III. F., Bd. 34, Heft 3, Sept. 1907, S. 319—365.

Croce, Benedetto, Materialismo storico ed economia Marxistica, 2^a ed. (Bibl. di scienze sociali e politiche N. 32). 316 p. Milano-Palermo-Napoli 1907. Remo Sandron—Editore.

Erdmann, Benno, Die philosophischen Voraussetzungen der materialistischen Geschichtsauffassung. In Schmollers Jahrbuch Bd. 31, Heft 3, Leipzig 1907, S. 1—56.

Soda, Kiichiro, Die neue Knappsche Geldtheorie und das Wesen des Geldes, I, in Hildebrands Jahrb., III. F., Bd. 34, Heft 3, Sept. 1907, S. 336—355.

Zur **Zinstheorie**. I. Zuschrift von H. *Ostwald*. In Schmollers Jahrbuch Bd. 31, Heft 3, Leipzig 1907, S. 363—370. II. Entgegnung von L. v. *Bortkiewicz*, ebenda, S. 370—385.

III. Sozialphilosophie und Sozialethik.

Adler, Georg, Stirners anarchistische Sozialtheorie. (Aus: „Festgaben für W. Lexis“.) 46 S. Jena 1907. G. Fischer.

Cohen, Herm., System der Philosophie. 2. Tl. Ethik des reinen Willens. 2. Aufl. 679 und XXIII S. Berlin 1907. B. Cassirer.

Natur und Staat. 9. Teil: *Haecker*, Walt., Die ererbten Anlagen und die Bemessung ihres Wertes für das politische Leben. 300 und XII S. Jena 1907. G. Fischer.

Thilly, Frank, Einführung in die Ethik. Aus dem Englischen von Rud. *Eisler*. 255 und X S. Leipzig 1907. J. A. Barth.

IV. Gesetzgebungspolitik samt der Wirtschaftspolitik.

1. Bürgerliches Recht und Zivilprozess samt Konkursrecht; Internationales Privatrecht.

Abhandlungen zum schweizerischen Recht, hrsg. v. M. *Gmür*. 21. Heft: *Guggisberg, Paul*, Die Konkurrenzklausel m. besond. Berücksicht. der schweizerischen Praxis und der Art. 1400, 1401 und 1402 des Gesetzentwurfs betr. die Ergänzung des Entwurfs e. schweiz. Zivilgesetzbuchs vom 3. III. 1905. 115 und VII S. Bern 1907. Stämpfli & Co.

Anger, Zur Erhöhung der amtsgerichtlichen Zuständigkeit, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jahrg., Nr. 15, S. 848 bis 851, Berlin 1907.

Dyroff, Anton, Moderne Rechtsweistümer, in *Hirths Annalen des Deutschen Reichs*, 1907, Nr. 6, S. 433—435.

Eisenmann, Ernst, Das Urheberrecht an Tonkunstwerken. Mit Einführung von *Josef Kohler*. 52 S. Berlin und Leipzig 1907. Dr. Walther Rothschild.

Franz (Strassburg), Eine deutsche Reichs-Notariatsordnung, in der Deutschen Juristenzeitung, XII. Jahrg., Nr. 16/17, S. 920 bis 925, Berlin 1907.

Freund, Rudolf, Der Zwangsvergleich zur Abwendung des Konkurses im Rechte des Auslandes, 1., i. d. Ztschr. f. d. ges. Handelsrecht und Konkursrecht, Bd. 60 (N. F. Bd. 1), Heft 1/2, S. 67—111; Heft 3/4, S. 305—385, Stuttgart 1907.

Goldschmidt, Siegfried, Justizreform und Kostenfrage, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jahrg., Nr. 13, S. 741—746, Berlin 1907.

Hellwig, Konrad, Das gerichtliche Zwangsvergleichsverfahren ausserhalb des Konkurses, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jahrg., Nr. 14, S. 799—802, Berlin 1907.

Jacobsohn, Max, Beschränkung der Berufung gegen Amtsgerichtsurteile, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jahrg. Nr. 16/17, S. 935—938, Berlin 1907.

Jehle, Ernst, Eine kritische Studie über die geplante Erhöhung der sachlichen Zuständigkeit der Amtsgerichte und die beabsichtigten Änderungen des amtsgerichtlichen Verfahrens, hrsg. u. verf. in Mitarbeit v. O. *Wölz*. 36 S. Stuttgart 1907. W. Kohlhammer.

Meili, F., Moderne Staatsverträge über das internationale Konkursrecht. (Sep.-Abzug aus Festschrift für Regelsberger.) 123 S. Zürich 1907. Orell Füssli.

Niedner, A., Zur Verständigung über die Justizreform, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jahrg., Nr. 14, S. 793—799, Berlin 1907.

Zeiler, Ein Reichsamt für Gesetzesauslegung, in Hirths Annalen des Deutschen Reichs, 1907, Nr. 6, S. 436—442.

2. Handelsrecht und Verkehrsrecht; Gewerblicher Rechtsschutz.

Bardas, Walt., Verkehr und Verkehrs-Politik in Volks- und Staatswirtschaft, 1. Bd. 127 und VII S., Wien 1907. F. Deuticke.

Dietrich, Die Geheimhaltung der Geschmacksmuster und die Zentralisation der Musterhinterlegung. Eine Untersuchung über den Musterschutz. 161 S. Plauen i. V. 1907. Selbstverlag.

Gierke, Julius, Die Haftpflichtversicherung und ihre Zukunft, i. d. Ztschr. f. d. ges. Handelsrecht und Konkursrecht, Bd. 60 (N. F. Bd. 1), Heft 1/2, Stuttgart 1907, S. 1—66.

Hand- und Lehrbuch der Staatswissenschaften von *Frankenstein-v. Heckel*. I. Abt., Bd. 16. *van der Borcht*, Handel und Handelspolitik. 2. Aufl. 548 und XII S. Leipzig 1907. C. L. Hirschfeld.

Meili, Fr., Ein Reichsgesetz über die Haftung für Schädigungen durch Automobile, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jahrg., Nr. 18, S. 985—990, Berlin 1907.

Meili, Fr., Die zivilrechtliche Verantwortlichkeit für Automobilunfälle. (Referat für den Juristentag.) 58 S. Basel 1907. Helbing & Lichtenhahn.

Meili, Fr., Der österreichische Automobilgesetzentwurf. 24 S. Wien 1907. M. Perles.

Merzbacher, Der Entwurf eines deutschen Scheckgesetzes, in: Das Recht, 11. Jahrg. Nr. 17, S. 1035—1041, Hannover 1907.

Simonson, Ein letztes Wort zum Scheckgesetzentwurf, in der Deutschen Juristenzeitung, XII. Jahrg., Nr. 18, S. 997 bis 1001, Berlin 1907.

Wernert, Georg, Über einige Missbräuche bei Emissionen, in Hirths Annalen des Deutschen Reichs, 1907, Nr. 6, S. 401 bis 432.

3. Staatsrecht, Verwaltungsrecht, Völkerrecht.

Abhandlungen, staats- und völkerrechtliche. VI. Bd., 2. Heft: *Rosegger, H. L.*, Das parlamentarische Interpellationsrecht. Rechtsvergleichende und politische Studie. 112 und VIII S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Bartlett, C. A. Hereshoff, Centralization of Federal Power. in: The Law Magazine and Review, vol. XXXII, Nr. 345, London. Aug. 1907, p. 385—399.

Baumann, Julius, Für Freie Universitäten neben den Staatsuniversitäten. Zugleich mit Ratschlägen für die letzteren. (Pädagogisches Magazin. 309. Heft). 69 S. Langensalza 1907. Herm. Beyer & Söhne.

Charmatz, Richard, Deutsch-Österreichische Politik. 402 und X S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Fehrentheil, Hans v., Deutschlands Polenpolitik. 31 S. Leipzig 1907. Modernes Verlagsbureau.

Liepmann, Nach welchen Gesichtspunkten ist für Zwecke des Seebeuterechts die feindliche oder neutrale Eigenschaft der Ware zu bestimmen? in Niemeyers Ztschr. f. internationales Privat- und öff. Recht, Bd. 17, Heft 3, Leipzig 1907, S. 303—354.

Loewenthal, Ed., Geschichte der Friedensbewegung. Mit Berücksicht. der zweiten Haager Friedenskonferenz. 2. Aufl. 104 S. Berlin 1907. E. Ebering.

Lukas, Josef, Fehler im Gesetzgebungsverfahren. 26 S. Hannover 1907. Helwingsche Verlagsbuchhandlung.

Pache, Alfr., Geschichte des sächsischen Landtagswahlrechts von 1831—1907 u. Beurteilung des Entwurfs der Regierung von 1903 in der 2. Kammer am 3. II. 1904, sowie der Entwurf der Regierung zur Reform des Wahlgesetzes vom 7. VII. 1907 und dessen Beurteilung durch die Presse. 179 S. m. 4 Bildnissen. Dresden 1907 (v. Zahn & Jaensch. — Leipzig, Rossbergsche Buchh.).

Sägmüller, Joh. Bapt., Die Trennung von Kirche und Staat. Eine kanonistisch-dogmat. Studie. Mit 13 Beil., enth. offizielle Aktenstücke über die Trennung von Kirche und Staat in Frankreich. 48, VIII und CXLVII S. Mainz 1907. Kirchheim & Co.

4. Strafrecht und Strafprozess.

Abhandlungen des krim. Seminars an der Universität Berlin. N. F. 4. Bd. 3. Heft. Zur Reform des Reichsstrafgesetzbuches (Allg. Teil). Berichte über die Literatur der Jahre 1902—1904. Hrsg. von Walter *Lehmann*. 143 S. Berlin 1905. J. Guttentag.

Abhandlungen, strafrechtliche, begr. von Bennecke, hrsg. von v. Lilienthal. 79. Heft: *Hofheinz*, Verletzung und Gefährdung als Kriterien der Zweiteilung im Systeme der strafbaren Handlungen. 79 u. VIII S. Breslau 1907. Schletter.

Abhandlungen, strafrechtliche, begr. von Bennecke, hrsg. von v. Lilienthal, 81. Heft: *Zimmermann*, Die Grundbegriffe des französisch-belgischen Press-Strafrechts und ihre Verwertung für die Beurteilung des deutschen Reichspressgesetzes. 100 u. VIII S. Breslau 1907. Schletter.

Forel, A., Verbrechen und konstitutionelle Seelenabnormitäten. Die soziale Plage der Gleichgewichtslosen im Verhältnis zu ihrer verminderten Verantwortlichkeit. Unter Mitwirkung von A. Mahaim (Aus d. Franz. v. E. Jahn). 1.—3. Taus. 179 und IV S. München 1907. E. Reinhardt.

Graf Gleispach, W., Über Kindesmord, ein Beitrag zur Frage nach den Gründen seiner Sonderstellung, in H. Gross' Archiv, Bd. 27, Heft 3/4, Leipzig 1907, S. 224—270.

Kohler, Josef, Strafrechtlicher Religionsschutz, in Goltzdammers Archiv Bd. 54, Heft 3/4, Berlin 1907, S. 239—243.

Lenz, Adolf, Die Fürsorgebewegung und das Strafverfahren gegen Jugendliche, i. d. Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 27, Heft 8, Berlin 1907, S. 835—871.

Wachenfeld, Rehabilitation und Verjährung, in Goltzdammers Archiv. Bd. 54, Heft 3/4, Berlin 1907, S. 161—183.

5. Wirtschaft.

Gurland, A., Grundzüge der muhammedanischen Agrarverfassung und Agrarpolitik mit besond. Berücksichtigung der türkischen Verhältnisse. 85 und XI S. Dorpat (Jurjew) 1907. F. Bergmann.

Heistein, Torgeir, Ein norwegischer Gesetzesvorschlag gegen ausländisches Kapital; in d. Bl. f. vergl. R.-Wiss. u. Volkswirtschaftslehre, III. Jahrg., Nr. 3, Berlin 1907, S. 73—75.

Rudloff, Hans L., Der landwirtschaftliche Warrant. Seine Entstehung, seine Resultate und die Gesetzgebung in Frankreich. In Schmollers Jahrbuch Bd. 31, Heft 3, Leipzig 1907, S. 281 bis 320.

Schachner, Robert, Das australische Sparkassawesen, mit für das deutsche und österreichische öffentliche Sparwesen vorbildlichen Einrichtungen, in Hildebrands Jahrb., III. F., Bd. 34, Heft 1, Jena 1907, S. 65—79.

6. Sozialrecht.

Rundstein, S., Tarifrechtliche Streitfragen. 77 S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

7. Steuer- und Zollfragen.

Ephraim, Hugo, Die Reform der Staatssteuern in Oldenburg, in d. Ztschr. f. d. ges. Staatswissenschaft Bd. 63, Heft 3, Tübingen 1907, S. 490—507.

Keller, Karl, Die Besteuerung der Gebäude und Baustellen. 300 S. Berlin 1907. Puttkammer & Mühlbrecht.

Kutzer, Theodor, Zur Reform der direkten Gemeindebesteuerung in Bayern mit besonderer Berücksichtigung der Städte, in Hirths Annalen des Deutschen Reichs, Bd. 40, München 1907, Nr. 8, S. 561—596; Nr. 9, S. 679—702.

V. Verschiedenes.

Falckenberg, Rich., Kant und das Jahrhundert. 2. Aufl. 28 S. Leipzig 1907. Dürr'sche Buchh.

Hentschel, Willib., Varuna. Das Gesetz des aufsteig. und sink. Lebens in der Geschichte. 2. Aufl. 626 und VII S. Leipzig 1907. Th. Fritsch.

Höffding, Harald, Lehrbuch der Geschichte der neueren Philosophie 286 und X S. Leipzig 1907. O. R. Reisland.

Novicow, J., Die Gerechtigkeit und die Entfaltung des Lebens. Deutsch v. Alfred H. Fried. 396 und VIII S. Berlin 1907. Dr. Wedekind.

Pollack, Walter, Über die philosophischen Grundlagen der wissenschaftlichen Forschung, als Beitrag zu einer Methodenpolitik. 154 S. Berlin 1907. F. Dümmlers Verlag.

Besprechungen.

I. Rechtsphilosophie, Rechtsmethodik, Allgemeine Rechtslehre.

Bozi, Alfred: Die Weltanschauung der Jurisprudenz. Hannover.

Unter diesem vieldeutigen Namen will der Verfasser ein Werk bieten, dessen Gegenstand er in der Vorrede noch als besonders bedeutsam bezeichnet und von dem er hervorhebt, dass, da heutzutage so viele Ausarbeitungen fremder Ideen erscheinen, doch auch für eine Schrift mit eigenen Ideen und unvollständiger Begründung Raum sein dürfte.

Allein die ganze Schrift enthält nichts Neues, sondern nur dasjenige, was andere schon 20 Jahre vorher ausgesprochen haben. Dass der Scholastizismus in der Jurisprudenz nicht ausreiche, um das Leben zu befriedigen, das haben wir schon vor Jahren gesagt, und dass die Jurisprudenz des Reichsgerichts nicht immer so frei und weitschauend ist, um unseren Kulturansprüchen zu genügen, und dass sie vielfach wesentlich unter der Jurisprudenz des Schweizer Bundesgerichtes steht, bedarf nicht einer besonderen Erörterung. Hätten die Praktiker vor 20 Jahren sich geregt, als ich als Prediger in der Wüste gegen die alten Auslegungsmethoden zu Felde zog; hätte man s. Z. mir zugestimmt, als ich erklärte, kein Gesetz dürfe immer in gleicher Weise ausgelegt werden, sondern die Auslegung sei wandelbar mit den Kulturerfordernissen; hätten sich die Praktiker damals zu mir gesellt, als ich kundgab, dass der Richter nicht nur ein Organ der Rechtspflege, sondern auch des Rechtsfortschrittes sei! Allein das hat die Praxis damals nicht getan. Sie hat damals Windscheid auf den Schild gehoben; und als ich gegen Windscheid und Jhering in diesem Sinne auftrat, hörte ich von Seiten der Praktiker fast nur zornige Worte.

Jetzt, nachdem die Ideen sich durchgerungen haben, treten Praktiker mit der Meinung auf, dass es sich um nagelneue eben gemachte Entdeckungen handle, und dagegen muss kräftig Widerspruch eingelegt werden; denn wenn wir uns dem Gebote der Zeit fügen müssen, dass die neuen Ideen 20 Jahre brauchen, bis sie durchdringen, so müssen wir andererseits doch gründlich

hervorheben, dass es sich jetzt nach 20 Jahren nicht um Neues handelt, sondern um die Ernte dessen, was wir s. Z. gesät haben.

Heutzutage sind ganz andere Dinge nötig. Es ist unrichtig, anzunehmen, dass das logische im Recht nicht neben dem teleologischen, entwicklungsgeschichtlichen seine Bedeutung habe, und es ist unsere Aufgabe, das Verhältnis beider Elemente zueinander klar zu legen; denn werfen wir das Logische ab, so kommen wir in eine willkürliche Gefühlsjurisprudenz, — wenn wir nicht etwa den englischen Präjudizienkultus mitmachen wollen.

Sodann ist es unrichtig, anzunehmen, dass die Lehre von den Universalien vollkommen unbegründet sei; sie bedarf nur der entsprechenden Beziehungen und Beschränkungen. Das zeigt uns die Mathematik, das zeigen uns die axiomatischen Gesetze unseres Denkens.

Für diese Zwecke aber bietet der Verfasser nichts Brauchbares. Sein Werk hätte ungeschrieben bleiben können.

Josef Kohler.

Brütt, Dr. Lorenz. Die Kunst der Rechtsanwendung. Berlin 1907.

Was Bozi nicht getan, hat, wenigstens nach der einen Richtung hin, mein Schüler Brütt versucht. Indem er die grossen Gefahren und die mangelhafte methodologische Begründung der Gefühlsjurisprudenz hervorhebt, andererseits aber den Gedanken aufstellt, dass das Recht gewissen Postulaten zustreben müsse, sucht er zwischen der teleologischen und der begrifflichen Behandlung des Rechts zu vermitteln, und in dieser Beziehung ist ihm vollkommen beizupflichten und sein Buch sehr verdienstlich. In der Tat sind die Angriffe gegen die begriffliche und konstruktive Gestaltung des Rechts von radikaler Seite völlig unstichhaltig, und unsere ganze Rechtspflege wäre einem unrettbaren Verderben verfallen, wenn wir die logische Behandlung, d. h. die geistige Beherrschung des Rechtsmaterials völlig verliessen. Wie ich bereits mehrfach hervorhob, handelt es sich beim Kampf gegen die sogenannte Begriffsjurisprudenz nicht um eine anzustrebende Begriffslosigkeit, sondern es handelt sich darum, dass beim Recht nicht nur der eine oder der andere, sondern eine ganze Flut von ineinander einwirkenden Begriffen in Betracht kommt, und die grossen Irrtümer der früheren Begriffsjurisprudenz, Irrtümer, die auch Jhering nicht richtig erkannt hat, waren einfach darin begründet, dass man auf Grund von einem oder dem anderen Begriffe unser ganzes Rechtsleben beherrschen wollte und namentlich auf Grund von Begriffen, die das römische Recht an die Hand gab, während doch unsere ganze Rechtsentwicklung neue grossartige Rechtsgebilde und damit das Bedürfnis nach zahlreichen neuen Rechtsbegriffen geschaffen hatte. Dass andererseits die Auslegung teleologisch sein muss, und wir die Begriffe erst gestalten dürfen auf Grund vielfacher Beobachtung und Prüfung der aus der begrifflichen Anwendung des Rechts sich ergebenden Folgerungen, wird ebenfalls von dem Verfasser hervorgehoben, und mit Recht macht er geltend, wie sehr dies von der Gefühlsjurisprudenz verschieden ist. Eine Haupt-

gefahr der Gefühlsjurisprudenz besteht darin, dass der Richter, wenigstens wenn sein juristisches Empfinden nicht stark genug geläutert ist, unwillkürlich dazu kommt, in das Recht eine Menge von Elementen einzumischen, die nicht zum Rechte gehören, so z. B., dass er einen Rechtsfall einfach als Mittel anwendet, um Vermögensungleichheiten zwischen zwei Personen zu beseitigen und so den Millionär gegenüber dem Handwerker verurteilt, während doch unsere Rechtsordnung als Privatrechtsordnung durchaus auf der Ungleichheit des Vermögens beruht und ihre Beseitigung nur, soweit bestimmte Rechtsgründe nach Änderung drängen, als erstrebenswertes Postulat aufstellen kann.

Auch darin sind des Verfassers Ausführungen begründet, dass er das Recht als Kulturerrscheinung auffasst, und in dieser Beziehung kann ich ihm umsomehr beipflichten, als er hier wesentlich meinen Standpunkt vertritt; und wenn bei ihm die Darstellung der Kulturgüter nicht genügend entwickelt sein sollte, so kann ich ergänzend auf meinen Einleitungsaufsatz I, S. 6f. verweisen.

Dagegen geht Brütt insofern fehl, als er die zweite grossartige Kombination nicht versucht, nämlich die Verbindung der Erfahrungswissenschaft mit der Lehre von den Universalien, und als er die ganze metaphysische Gedankenwelt, als ausserhalb der menschlichen Erkenntnis stehend und dem Glauben angehörend, zurückweist. Das ist verkehrt. Denn wenn auch auf dem Gebiete der Transzendenz meist nur Wahrscheinlichkeit, nicht Sicherheit erzielt werden kann, so müssen wir uns ja auch im Bereiche der eigentlichen Erfahrungswissenschaft sehr viel mit Wahrscheinlichkeiten begnügen. Auf der anderen Seite aber schwebt das ganze Rechtsleben, noch mehr das ganze Kulturleben in der Luft, wenn wir uns zu denken haben, dass es einfach tellurische Erscheinungen sind, die dereinst mit dem Zusammenplatzen unseres Planeten von selber im Weltraum verschwinden. Sodann geht zwar der Verfasser mit Stammler ziemlich ins Gericht und weist ihm nach, wie seine Konstruktion des „richtigen Rechts“ unfehlbar zu naturrechtlichen Irrtümern führt; wenn er aber behauptet, dass Stammler die Frage nach der ständigen Bestimmung des Rechts gegenüber dem Wechselinhalt der Kulturströmungen zuerst wissenschaftlich und methodisch erörtert habe, so muss dies zurückgewiesen werden; denn jene ganze Wahrheit war schon längst in einfacherer Weise ausgesprochen, und die Zusammenstellung zwischen Stammler und Kant kann nicht ernst genommen werden; es müsste denn nach der Richtung sein, dass beide in grosse Irrtümer gerieten und nur durch die stärksten Inkonssequenzen sich aus der Öde ihres Ergebnisses heraushelfen konnten. Und wie nichts dürfziger ist als Kants Argumentation: man müsse mildtätig und barmherzig sein, sintemal ein jeder in die Lage kommen könne, auch wieder die Barmherzigkeit des anderen in Anspruch zu nehmen, eine Argumentation, die tief unter der christlichen, talmudischen und buddhistischen Moral steht, so ist nichts irriger als Stammlers Meinung, dass die Sklaverei von jeher gegen das richtige Recht gewesen sei.

So wäre auch dem Verfasser von Vorteil gewesen, wenn er den ganz unschönen und auch unklaren Ausdruck „Richtiges Recht“ vermieden und dafür

den Ausdruck „Rechtspostulate“ gesetzt hätte; denn mit dem richtigen Recht kommt man stets in Verwirrung. Richtiges Recht kann sein, 1. das vorhandene Recht, sofern es den Rechtspostulaten entspricht und 2. die noch nicht geltenden mindestens noch nicht als Recht ausgesprochenen Rechtspostulate, nach denen man streben soll oder die man dann zu verwirklichen hat, wenn das Recht Lücken bietet oder selber auf richterliche Ergänzung verweist. Beides muss scharf geschieden werden, und das ist mit dem Ausdruck Rechtspostulat von selber gegeben. Der unschöne Ausdruck „richtiges Recht“ bringt es auch mit sich, dass der Verfasser in schwere Irrtümer kommt, so z. B. in der Bereicherungslehre: wenn die Rechtsordnung wie in so vielen Fällen nicht auf den ersten Anlauf ihr letztes Ziel erreicht, sondern sich zunächst provisorisch mit der einen Hälfte des Erfolges behilft und das übrige auf den Weg der Ausgleichung verweist, wenn es also zuerst dem A eine Sache gewährt, ihn aber verpflichtet, sie wieder herauszugeben oder ihren Wert zu ersetzen, so ist dies ein in unserem bürgerlichen Gesetzbuch vollständig verwirklichtes Rechtspostulat, das nicht mehr und nicht minder „richtiges Recht“ ist als 100 andere Bestimmungen des BGB. Ein blosses Rechtspostulat läge nur dann vor, wenn diese Ausgleichung im Gesetzbuch nicht ausgesprochen würde, sondern erst das Ziel eines neuen Gesetzes oder das Ziel allmählichen gewohnheitsrechtlichen richterlichen Wirkens wäre.

Ebenso verweist der § 138 BGB. durchaus nicht auf Rechtspostulate, sondern auf die Sittlichkeit selber¹⁾ und sagt, dass gewisse Gebote der Sittlichkeit so wichtig sind, dass die Rechtsordnung sich ihnen fügen muss; und zwar kommt hier die Sittlichkeit nicht nur nach der äusseren Seite, sondern auch nach der inneren in Betracht. Allerdings kann das Recht nicht die sittlichen Impulse eines jeden durchforschen, aber es kann dafür sorgen, dass die Rechtsgrundsätze in der Art gestaltet sind, dass die sittlichen Antriebe gehegt, gepflegt und gegen feindliche Angriffe geschützt werden. Und wenn beispielsweise die Rechtsordnung die Ehe als sakrosankt erklärt und sich dagegen verwahrt, dass sie zum Gegenstand des „Geschäftes“ gemacht wird, so ist es eben gerade der Gedanke an die Heiligkeit des Institutes, welcher das Rechtsleben beherrscht, und diesem Gedanken dient das Verbot des Ehemakels. Ebenso beruht es auf solchen sittlichen Anschauungen, dass die Rechtsordnung sich nicht zum Handlanger des Bordellbesitzers macht, wenn dieser sein Haus mit seiner Schandwirtschaft verkaufen will, mögen nun im einzelnen Falle Folgerungen daraus hervorgehen, welche wollen.

Lehnen wir also das „richtige Recht“ ab und setzen dafür Rechtspostulate und erkennen wir andererseits an, dass die Rechtsordnung auch gewisse sittliche Institute respektieren muss. Über allem aber muss die metaphysische Betrachtung der Welt stehen, so wie sie Hegel anbahnte, nachdem sein Riesengeist das unhaltbare Gebäude Kants zertrümmert hatte.

Josef Kohler.

¹⁾ Lehrs. des B. R. II, S. 93 f.

D'Aguzzo, Giuseppe, Gian Domenico Romagnosi, filosofo e giureconsulto.

Il sis tema di diritto naturale di G. Romagnosi in rapporto alle moderne dottrine di filosofia giuridica. — La dottrina del diritto naturale. — la dottrina generale della stato. — le basi del diritto penale. 307 p. Parma 1907. Tipografia cooperativa Parmese.

Italien ist vielleicht seit Vico, aber sicher seit Filangieri das klassische Land rechtsphilosophischen Betriebes. Das, und besonders den Unterschied gegenüber der Lage der Rechtsphilosophie in Deutschland muss man sich klar halten, wenn man italienische Bücher richtig würdigen will. In Deutschland ist heute die Rechtsphilosophie für die Studierenden gänzlich fakultativ, und es gibt daher auch an den Universitäten nur einzelne Lehraufträge, während sie in Italien einen obligatorischen Gegenstand des Rechtsstudiums bildet und demgemäss auch über fachmännisch besetzte Professuren an allen Universitäten verfügt. Das hat natürlich auf den Zustand der Literatur einen grossen Einfluss. Während in Deutschland die Äusserungen des rechtsphilosophischen Ingenium ihre Stätte wesentlich bei Festreden und anderen wissenschaftlichen Sonntagsritten finden, herrscht in Italien ernsthafte Werktagsarbeit, und der weitteifernde Sturm auf die Tore der Beförderung im akademischen Beruf zeugt Bücher über Bücher. Ab und zu einmal tut bei uns einer bedeutend den Mund auf und ein Ton unterbricht die Stille, ein rechtsphilosophisches Rufen oder Gähnen. In Italien ein fortwährendes Gezirp und Geklingel der rechtsphilosophischen Instrumente. So ist uns denn Italien in der Kontinuität und Intensität eines wissenschaftlichen Bewusstseins auf rechtsphilosophischem Gebiet weit überlegen; insbesondere auch in Beherrschung der Literatur; all die Gesichtspunkte, die bei uns hie und da aus den für uns halb verschollenen Naturrechtlern und klassischen Rechtsphilosophen ausgegraben werden, sind dort noch in ihrem Zusammenhange lebendig — soweit die Italiener für Zusammenhang Wertschätzung haben. Denn da liegt der schwache Punkt: Ihre Bücher sind reich an Umfang, an Stoff und oft auch an Ideen, aber es fehlt eigentlich immer die straffe Einordnung unter beherrschende Gesichtspunkte. Man macht gewaltige Arbeit und kommt damit zu nichts, ein Gegensatz zu den Deutschen, die bei oft mangelhafter Stoffbeherrschung fast immer eine straffe Tendenz, eine endgültige Zielbestimmung herausarbeiten. Die italienischen Rechtsphilosophien — und auch die „Monographien“ kann man so nennen, weil sie eigentlich immer das ganze Gebiet und noch etwas mehr erschöpfen — sind Sammlungen, Museen, sehr reichhaltig und mit vielen „schönen Stücken“ ausgestattet, in denen man sich auf das anmutigste zerstreuen und belehren kann; aber keine Schule mit methodischem Fortgang zu bestimmtem Endziel. Natürlich hat dies eine Ursache in der Herrschaft der positivistischen Richtung, die in den zusammengetragenen Einzelheiten rechtsphilosophischer Spekulation „erforschte wissenschaftliche Tatsachen“ sieht und sich in agnostizistischer Naivetät der Bestimmung metaphysischer Zielpunkte und der Schaffung einer philosophischen Einheit überhoben glaubt.

Wie wenig Sorge man sich um diese macht, zeigt auch das vorliegende Buch, indem die oben angegebene Disposition der Parte II durchaus nicht eingehalten wird, sondern in der Darstellung einen anderen Platz macht, der auch die Kapiteileinteilung sich anschliesst: § 1. Zustand der Rechtsphilosophie z. Z. Romagnosis. § 2. Die r.-philos. Schüler und die hervorragendsten Autoren nach R. Bestimmung seiner eigenen Schule. § 3. Das Recht: Allg. und seine Beziehungen zur Ethik. § 4. Ursprung und natürliche Entwicklung des Rechts. § 5. *lex naturalis antecedens*. § 6. *L. nat. consequens*.

Obwohl diese an sich gut disponiert sind, gelingt es D'Aguianno doch nicht, die Rechtsphilosophie Romagnosis knapp, geschlossen, plastisch herauszuarbeiten. Aber auch wenn er das erreicht hätte, würde er uns nicht die Überzeugung von dem ragenden Genie Romagnosis beibringen können, das er emphatisch preist, selbst wenn wir zugeben, dass rechtsphilosophische Höchstleistungen Genie erforderten und vertrügen. Romagnosi war ehrgeizig wie Filangieri und wollte wie er durchaus eine neue Wissenschaft begründen, die seinen Namen unsterblich machen sollte. Da bot sich ihm das unleugbare wissenschaftliche Bedürfnis, die Grundlagen der Politik zu erweitern und das System einer allgemeinen Gesellschaftslehre zu erstellen, einer „Soziologie“ — er nennt sie *filosofia civile*. Dass er ihr aber Prinzipien von bedeutender Originalität gegeben hätte, kann niemand behaupten; zwar berücksichtigt er die prinzipiellen Gesichtspunkte weit mehr als Montesquieu und Filangieri . . . aber nur mit dem Resultat, dass man erkennt, wie gross Montesquieu in seiner Nichtberücksichtigung des Prinzipiellen gewesen ist. Er wirft Hugo und der historischen Schule masslosen Skeptizismus vor und blosser Negation — ein Missverständnis, dass D'Aguianno sehr geschickt zurückweist: man könnte eher von Fatalismus sprechen — aber das Positive, was er selber gibt, ist nichts als ein naturalistisch-evolutionistischer Sensualismus und Utilitarismus; wie denn auch D'Aguianno zugibt, dass von den modernen wohl die *école anglaise* in ihren ethischen und rechtsphilosophischen Vertretern (Austin usw.) es ist, der Romagnosi am nächsten steht. Es gibt nach R. eine *lex naturalis antecedens*, d. i. der Komplex naturgesetzlicher Wechselwirkung zwischen dem Menschen und der Natur, Faktoren denen er, seinem Besten zuliebe, sich anbequemen muss; und eine *lex naturalis consequens*, d. i. die Summe der daraus abgeleiteten Pflichten, oder die Norm, die der Mensch in vernünftiger Erkenntnis dieser notwendigen Wechselbeziehung sich gibt. Romagnosi ist ausreichend kritisch veranlagt, um an ewige sittliche Normen, aus Orakeln der Natur geoffenbart, nicht zu glauben; aber wie hilft er sich, um doch ein Naturrecht halten zu können? Die Naturrechtsregeln sagt er, haben keine direktive sondern nur moderative Geltung; sie geben nicht den Inhalt des Handelns, sondern nur die Grenzen der Handlungen an! Damit ist die Weisheit Spinozas, dem die *determinatio* Inhaltsbestimmung ist, verlassen, und die Weisheit des wirklichen Kritizismus, ihre Unterscheidung zwischen „Materie“ und „Form“, ihr Begriff des „Reinen“ — nicht erreicht. Er ist nicht bis zum Verständnis dafür vorgedrungen, dass

diese „begrenzenden Naturrechtsregeln“ aufs rein formale zusammenschrumpfen müssen. Kant hat er überhaupt nicht verstanden, was trotz der schlechten Mittel zum Kantstudium, über die er verfügte, angesichts der früheren erkenntnis-kritischen Leistungen Genovesis unentschuldig bleibt. Mir würde von den drei bedeutenderen Philosophen aus der italienischen Condillac-Schule Romagnosi grade als der geringste erscheinen; hat er sich doch kaum je über diese Schule hinaus erhoben, während Testa in seinem Kantverständnis, Gioia durch seine Verwendung der Statistik eigenes geschaffen haben. Ein solcher Mann darf nicht einen feinen und reichen Geist wie Pufendorf als ein Kind in der Rechtsphilosophie behandeln wollen.

So sehr wir nun Romagnosi überschätzt finden, können wir doch die Arbeit D'Aguannos nur loben und sogar empfehlen. Die Literatur, zumal die deutsche und an zweiter Stelle die englische, ist geschickt und einleuchtend behandelt; wer das Bedürfnis fühlt, sich mit dem ganzen des neueren rechtsphilosophischen Schrifttums bekannt zu machen, wird hier gut lernen können. Es erfreuen eine Menge scharfer, kritischer Bemerkungen und anregender Charakteristiken; u. a. Kants, Fichtes u. a. m. „Procedendo di astrazione in astrazione, da Cartesio a Leibniz, a Kant, la ragione finisce per essere considerata come pensiero puro, cioè come pensiero che nelle sole leggi formali della sua organizzazione trova il fondamento di ogni veramente morale.“ Was er selber gibt, scheint uns besser als die Arbeit seines Meisters, und wir möchten hoffen, diesen tüchtigen rechtsphilosophischen Denker einmal unter eigener Firma auftreten zu sehen.

Lausanne.

Privatdozent Dr. Theodor Sternberg.

Fulci, Francesco, Paolo: La Filosofia scientifica del diritto. Messina 1906.

I.

Das Werk von Fulci gehört zu den neuen glänzenden Ergebnissen der italienischen Rechtsphilosophie. Während in Deutschland hier vielfach noch ein dumpfes Bangen und Ahnen herrscht, haben die Italiener zielbewusst die Arbeit begonnen. So auch Fulci, der offensichtlich vom Positivismus ausging, aber, was nach der ganzen Richtung seines Werkes anzunehmen ist, in der Philosophie des Kulturrechts, im Neuhegelianismus münden wird.

Seine Arbeit ist zunächst eine philosophiegeschichtliche: sie sucht die gewaltige Bewegung zu kennzeichnen, welche sich entfachte, als die Philosophie sich aus der Scholastik hervorwand, namentlich unter der Arbeit der grossen italienischen Meister, eines Telesio, Campanella, Giordano Bruno, eines Leonardo da Vinci und eines Galilei. Vor allem aber heftet sich der Verfasser an die Spuren der grossen Engländer, und namentlich sind es zwei Meister, denen er nachgeht: Baco von Verulam, der grosse Systematiker der Induktion, und Hobbes, der gewaltige Schilderer menschlicher Instinkte und ihrer staatenbildenden Kraft.

Einen besonderen Vorzug hat das Werk, indem es in die geschichtliche Darstellung eigene bedeutende Gedanken einfließt und zeigt, wie die Bestrebungen früherer Geister dazu beigetragen haben, das neuzeitliche Denken zu bilden. Zwei Dinge sind es ja immer, welche hierbei in Kampf geraten: auf der einen Seite das Postulat der Beobachtung und Induktion und auf der anderen Seite wieder die Notwendigkeit, durch begriffliche Konstruktion die ungeheuere Masse der Erfahrungseindrücke zu verarbeiten.

Wenn wir heutzutage das *Novum Organon* von Bacon lesen, so beschleicht uns eine gewisse Beschämung darüber, dass für die Rechtswissenschaft erst jetzt die Stunde geschlagen hat, wo man sich dessen bewusst ist, dass Erfahrung und wieder Erfahrung in Verbindung mit der Deduktion allein eine taugliche Grundlage für die menschliche Erkenntnis bieten kann, und darüber, dass man noch heutzutage für die Überzeugung kämpfen muss, dass nur durch ständige Beobachtungen und Materialprüfungen für die Theorie des Rechts ein Boden zu gewinnen ist. Was die Naturwissenschaften schon im 16. Jahrhundert erfassten, das musste für das Rechte erst in unseren Tagen errungen werden.

Höchst interessant ist auch die Darstellung des Hugo Grotius, der einem grossen Widerspruch verfällt, da er auf der einen Seite den Rationalismus pflegt und auf der anderen Seite den Staatsvertrag als *Deus ex machina* heranzieht, und sodann Spinozas, dessen entwicklungsfremde Welterfassung einem tieferen Verständnis des Rechtslebens entgegensteht, so treffliches er auch in Einzelheiten bietet. Mit einer gewissen Vorliebe wird Hobbes behandelt und dargetan, dass, trotz aller Übertreibungen, doch in seinen Anschauungen eine tiefe Wahrheit steckt, denn alle sozialen Triebe des Menschen sind mit Eigentrieben und Selbsterregungen verbunden, und in der Tat ist es ja die ungeheuere Weisheit der Weltordnung, dass sie überall den Eigenwillen des Menschen benutzt, um die grossen Ziele der Kulturentwicklung zu erreichen. Noch möchte ich die S. 353 erwähnten Worte von Taine hervorheben, weil sie so recht die ungenügenden Versuche bisheriger Rechtslehre und Rechtsphilosophie betonen. Besteht doch vielfach die bisherige Wissenschaft des Rechts darin, ein paar rechtsgeschichtliche Beobachtungen zusammenzufügen, dann die Beobachtung nicht weiter fortzusetzen und schlankweg auf Grund dessen zu argumentieren. Man nimmt etwa $\frac{1}{500}$ des uns zugänglichen Materials und glaubt, damit eine Rechtslehre konstruieren zu können, dem vergleichbar, der auf Grund der Kenntnis unserer Landesflora ein botanisches System errichten wollte.

Hoffentlich bietet uns der Verfasser bald die Fortsetzung, und führt uns über Locke, Berkeley, Vico, Hume und Kant zu Hegel und sodann zum Neuhegelianismus.

Berlin.

Josef Kohler.

Fustel de Coulanges, Der antike Staat. Autorisierte Übersetzung von La cité antique durch Paul Weiss. 476 und XI S. Berlin und Leipzig 1907. Verlag Dr. Walther Rothschild. Preis 12 Mk., geb. 14 Mk.

Das Buch von Fustel de Coulanges gehört wie Bachofens Mutterrecht zu den klassischen Werken der vergleichenden Rechtswissenschaft, die bestehen bleiben, auch wenn die Forschungen weit darüber hinaus gegangen sind. Denn sie bilden Merkzeichen auf der Bahn, welche die Wissenschaft durchlief und haben für die Folge bestimmend gewirkt. Steht das Werk von Fustel de Coulanges dem von Bachofen auch lange nicht gleich an Originalität und Fülle der Gedanken, auch nicht an Umfang des verarbeiteten Materials, so übertrifft es dieses an künstlerischer Geschlossenheit und Schönheit der Darstellung, so dass man das Buch als Literaturwerk immer wieder zur Hand nimmt, auch wenn man weiss, dass vieles nicht nur veraltet ist, sondern auch von Anfang an nicht in der Weise gestützt war wie unsere Wissenschaft es verlangt.

Die Aufgabe des Werkes ist es, den Familien-, Stadt- und Staatsgedanken des Altertums darzustellen und zu zeigen, dass das klassische Altertum hier allorts wesentlich denselben Typus aufweist. Herbeigezogen wird der römische und griechische Staat, in einer Reihe von Fällen kommt auch das indische Recht zur Betrachtung. Zwei Ideen sind es, die sich uns vor allem aufdrängen, nämlich die religiöse Bedeutung der ganzen Familien- und Staatsordnung, der Ahnenkult, um den sich die Familie und nicht nur die Familie, sondern auch die Stadt gruppiert, und sodann dementsprechend die Herrschaft der Geschlechter, denen gegenüber die Geschlechtsungenossen, die Plebejer, sich allmählig zur Geltung bringen, so dass anstelle der Geschlechterverfassung die Territorialverfassung tritt. Man denke an die Patrizier- und Plebejerkämpfe in Rom und an die Verfassung des Kleisthenes in Athen. Daneben spielen sich verschiedene andere Revolutionen ab: anstelle des Kampfes zwischen Adel und Volk tritt später der Kampf zwischen Reichtum und Armut, bis im römischen Kaisertum eine gewisse Beruhigung eintritt und schliesslich durch den Einfluss des Christentums das Altertum mit seinen Ideen aufgelöst wird.

Für uns sind insbesondere die Partien über Totenverehrung und Ahnenkult von Bedeutung. Natürlich lässt sich zu den Nachweisen des Verfassers noch viel Neues bringen, und vor allen ist ihnen eine neue Grundlage zu geben, indem man zurückgeht auf den Totemismus einerseits und auf das Mutterrecht andererseits, aus dem sich erst die patriarchale Familie entwickelt hat.

Die Übersetzung des Buches ist verdienstlich und wird ihm, wie zu erwarten, auch in Deutschland einen grossen Leserkreis nicht nur unter den Gelehrten, sondern unter den Gebildeten überhaupt verschaffen.

Bei der Eigenart des Werkes war es das Richtige, es in seinem Wesen zu belassen und es nicht zu modernisieren und durch neue Zusätze dem Stande der jetzigen Forschung anzupassen. Es muss hier gelten, was ich mir s. Z. sagen musste, als es sich um eine etwaige zweite Auflage von Bachofens

Mutterrecht handelte: in solchen Fälle lässt sich ein neues Werk schreiben, Werke von solcher geschichtlicher Bedeutung aber müssen erhalten werden, da sie die Etappen darstellen, welche den Weg der Wissenschaft bezeichnen.

Berlin.

Josef Kohler.

Giner, Francisco und Calderon, Alfredo, Zur Vorschule des Rechts.

Kurzgefasste Grundsätze des Naturrechts in 47 Vorlesungen. Frei übersetzt von Karl Röder. Hrsg. v. P. Hohlfeld und A. Wünsche. 171 S. Leipzig 1907. Dieterich'sche Verlagsbuchhandlung (Theodor Weicher). 2.80 Mk.

Um zu einer gerechten Würdigung des Buches zu gelangen, muss man Ort und Zeit seiner Entstehung beachten. Es bedeutete den Versuch, dem modernen Geist in Gestalt der Krause'schen Rechtsphilosophie Eingang in Spanien zu schaffen, und dafür war der berühmte Giner (der eigentliche Verfasser des Buches) zweifellos die geeignete Persönlichkeit; es erstand in Spanien eine bedeutsame Krause-Schule. 1878 hat der Heidelberger Kriminalist Röder die Übersetzung samt Vorbericht (der in der vorliegenden Ausgabe enthalten ist) abgeschlossen; die Drucklegung unterblieb damals aus zufälligen Gründen. Heute ist naturgemäss für deutsche Leser vieles vom Gegenstand des Buches durch neuere Forschungen überholt und daher unser Interesse an dem Buch wesentlich ein historisches.

Verf. steht grundlegend auf dem Standpunkt des Naturrechts. (S. 8, 10: „Betrachten wir das Recht nach seiner bleibenden unabänderlichen Wesenheit, so ist es der Gegenstand der Rechtsphilosophie . . . von diesem Gesichtspunkt aus natürliches Recht.“) Als Begriff des Rechts erscheint (S. 16): „die Ordnung des guten und freien Verhaltens der Menschen in Bezug auf die Erfüllung der Aufgaben des Lebens.“ Treffend wird der Zwang nicht als Wesensmerkmal betrachtet. (S. 21 f.) Der Staat ist „das lebendige Werkzeug der Rechtsverwirklichung.“ (S. 100.) „Die geschichtliche Verwirklichung des Rechts ist Zweck des Staats.“ (S. 101.) Die öffentliche Meinung wird in durchaus moderner Weise als die „höchste Richterin des Staatslebens“ erklärt (S. 121). In der Strafrechtsphilosophie erhalten wir die Kumulierung der Lehre Hegels (Strafe=Wiederherstellung des Rechts) mit der Besserungstheorie Röders (Besserung ist das Mittel jener Wiederherstellung). Daher wird (unzutreffend, aber konsequent) die Todesstrafe verworfen (S. 105).

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Sternberg, Theodor, J. H. von Kirchmann und seine Kritik der Rechtswissenschaft. 209 S. Berlin und Leipzig 1908. Dr. Walther Rothschild. Mk. 5.60, gbd. Mk. 7.—.

J. H. v. Kirchmann, dem Philosophen wohlbekannt durch seinen „Realismus“ und durch die von ihm ins Werk gesetzte „Philosophische Bibliothek“, ist dem Juristen der Gegenwart fast unn mehr geläufig als der Verfasser der vielberufenen Tendenzschrift über die Wertlosigkeit der Jurisprudenz als

Wissenschaft (1849). Nur wenige Juristen wissen, dass er sich im Jahre 1848 als Stimmführer eines gemässigten Liberalismus hervorgetan, lange Jahre in angesehenen Stellungen im preussischen Justizdienste gewirkt und seinen Posten als Appellationsgerichtsvizepräsident in Verfolg einer in malthusianischem Sinne gehaltenen Rede verloren hat. Noch weniger Juristen endlich haben sich mit seiner Rechtsphilosophie beschäftigt, wie sie in dem Büchlein: „Grundbegriffe des Rechts und der Moral“ (1869) niedergelegt ist. Viel mehr als dies war über ihn auch sonst nicht bekannt; sein Kommentar zum Reichsstrafgesetzbuch z. B. ist so gut wie verschollen.

Und doch lohnt es sich durchaus, sich mit Leben und Schriften dieses vielgeprüften, rastlos tätigen Mannes eingehender zu beschäftigen. Die Philosophische Gesellschaft zu Berlin hat hiernach nicht nur ihrerseits eine Dankesschuld gegenüber ihrem langjährigen Vorsitzenden abgetragen, sondern sich auch den Dank der jetzt lebenden Juristengeneration erworben, indem sie das vorliegende Buch Sternbergs materiell förderte. Nicht minder Dank zu sagen ist dem Verfasser selbst, dass er uns eine sorgfältig nach den Quellen gearbeitete Lebensbeschreibung des „preussischen Multatuli“, wie er ihn kaum ganz glücklich nennt, beschert hat. Ein jeder Jurist kann aus dieser fesselnd geschriebenen Lebensbeschreibung mancherlei Gewinn schöpfen.

Was mich in erster Linie bestimmt, das Buch Sternbergs anzuzeigen, ist indes etwas anderes. Das Buch bietet mehr und will mehr bieten als eine Biographie. Es enthält überdies nicht nur eine gedrängte Darstellung der gesamten (meist mit Recht abgelehnten) Philosophie des Mannes; sondern es beschäftigt sich auch in eigener Stellungnahme mit der von Kirchmann aufgeworfenen Frage nach dem Werte der Jurisprudenz als Wissenschaft. Der Verfasser, der schon durch seine Allgemeine Rechtslehre (vgl. meine Besprechung in der Zeitschr. f. Phil. und philos. Kritik Bd. 129 S. 111) seine persönliche Sachlegitimation hinreichend erbracht hat, betrachtet Lebensgang und Schriften Kirchmanns gewissermassen nur als Mittel zum Zweck, als Paradigma. Die Hauptabsicht des Buches liegt, wie der Verfrsser selbst in der Voranzeige betont, in der Beleuchtung der inneren Problematik des juristischen Berufes. Der Verfasser hält mit dem Bekenntnisse nicht zurück: „Es sind Missstände vorhanden, seelische Nöte, unter denen die Juristen leiden, weil sie fühlen, dass sie trotz ehrlicher Arbeit nicht leisten, was sie sollen und wollen“. Ja, er räumt unumwunden die für uns tief beschämende Tatsache ein: „dass auch heute noch das Verhalten der Repräsentanten moderner Naturwissenschaft in der Beurteilung unserer Tätigkeit als wissenschaftlicher auf höflicher Schonung beruht, das wissen und empfinden wir alle“. (Man vergleiche hierzu die noch freimütiger gehaltenen Äusserungen von Hans Gross, Kriminalpsychologie 1898 S. 7, sowie die Polemik des Unterzeichneten gegen Forel und Haeckel in Grünhut 32, 99 ff.) Hier, sagt der Verfasser, gilt es einzusetzen. „Es gilt eine philosophische Behandlung des Problems vom juristischen Beruf, eine Philosophie des

Juristentums in die Wege zu leiten. Der Jurist als solcher muss unter die Gegenstände der Rechtsphilosophie erhoben werden. „Es muss eine Rechtswissenschaftslehre gegründet werden. Aber damit nicht genug: die Rechtswissenschaft selbst muss erst recht eigentlich in die Stellung wahrer Wissenschaft gerückt werden. Ihre bisherige dienende Stellung — ihre Abhängigkeit von schlechtweg hingenommenen positiven, z. T. willkürlichen Prämissen — hat sie, gleich der Theologie, zu einer Wissenschaft zweiten Ranges herabgedrückt. „Ein Federstrich des Gesetzgebers, und Bibliotheken werden Makulatur“ (v. Kirchmann). Aus dieser Rolle gilt es hinauszuwachsen. Und es kann dies geschehen. Der Pessimismus Kirchmanns kann und muss überwunden werden. Die Jurisprudenz der Gegenwart ist des Knechtsdienstes müde: sie sieht Ziele und Aufgaben vor sich, deren wissenschaftlicher Wert hinter dem der Aufgaben ihrer Schwesterwissenschaften nicht zurücksteht. (Vgl. hierzu die höchst ermunternden Worte, die Wundt Logik II, II 560 über unsere Wissenschaft sagt.) Der Jurist kann und muss Forscher werden in demselben Sinne, wie der Natur- und Geschichtsforscher. Ziel aller Forschung, auch der juristischen, ist die voraussetzungslose Wahrheit. Auch die Rechtswissenschaft kann und soll ihr dienen.

Dies etwa sind die obersten Gesichtspunkte des Programms, das der Verfasser unserer Wissenschaft stellt. Wegen der Einzelheiten müssen wir auf das Buch selbst verweisen, dessen angelegentliches Studium wir ernst empfehlen.

Ich stimme den die Rechtswissenschaft und ihre Zukunft betreffenden Ausführungen und Wünschen des Verfassers in allem Wesentlichen zu und habe entsprechende Gedanken schon vordem überall, wo es anging, und in jeder mir geeignet erscheinenden Weise vertreten. Auch mir scheint zunächst eine Ethik des richterlichen (überhaupt des juristischen) Berufes (vgl. die ärztliche Ethik Albert Molls) eine dringende Aufgabe ebenso zu sein wie die Ausgestaltung der Lehre vom juristischen Denken, d. h. der Lehre von der logischen und wertenden Tätigkeit des Juristen. Auch die grundsätzliche Herausarbeitung einer juristischen (forensischen) Psychologie erscheint mir als unabweisliches Anliegen. Was Hans Gross, in dieser Beziehung geradezu bahnbrechend, begonnen hat, bedarf nicht allein der fortschreitenden Vertiefung, sondern auch der Erweiterung: der Begriff der Kriminalpsychologie ist zu eng.

Es ist eine reiche Ernte, die hier des Schnitters harret. Freuen wir uns, dass es uns vergönnt ist, an dieser herrlichen Aufgabe mitzuwirken. Alle Kraft und alle Freudigkeit wollen wir daran setzen, der Rechtswissenschaft — die nicht in armseliger Paragraphenklauberei, banausischer Handwerks-technik aufgehen soll — den ihr gebührenden Platz zu sichern inmitten der allgemeinen Kulturwissenschaft, deren integrierender Bestandteil sie ist. Das Recht ist Kulturerscheinung, Kulturfaktor (Kohler). Das Ganze der Kulturwissenschaft ist also Bruchstück, solange nicht die Rechtswissenschaft ihm eingefügt ist. Die Rechtswissenschaft hinwiederum ist ein verlorenes Glied,

solange sie nicht im organischen Zusammenhang bleibt mit dem Ganzen der Kulturwissenschaft schlechthin.

Freuen wir uns dieser Wissenschaft: sie wird eine fröhliche Wissenschaft sein. Weißen wir uns dem königlichen Dienste dieser Wissenschaft: der Dienst an ihr wird ein Dienst an Wissenschaft und Wahrheit schlechtweg sein.

Dieses Archiv aber, so hoffe ich, möge je mehr und mehr eine Pflanz- und Pflegstätte solcher Wissenschaft werden. Jede ehrliche Mitarbeit, dessen bin ich gewiss, wird ihm willkommen sein, sie gehe aus, von wo sie wolle. Manche, die sich jetzt befähigen, stehen sich sachlich näher, als sie selbst glauben. Auch die jetzt getrennt marschieren, werden vereint ihren Mann stehen, wenn es den Sieg der gemeinsamen Sache gilt.

Leipzig.

Hans Reichel.

II. Sozialphilosophie.

Worms René, Philosophie des sciences sociales. III. Conclusions des sciences sociales. (Bibl. Sociol. Internat. XXIX), 310 p. Paris 1907. Giarel et E. Brière.

René Worms gehört der soziologischen Schule an. Sein Standpunkt ist kurz und treffend von Berolzheimer im 2. Band seines Systems der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie dahin gekennzeichnet worden, für ihn bilde die Gesellschaft einen Organismus, den Nachweis führe er, „indem er die Wesenseigenschaften des Organismus feststellt und deren Vorhandensein an der Gesellschaft klarlegt“.

Der vorliegende Band ist der Schlussband eines grösseren Werkes, Philosophie des sciences sociales, das in seinem Verlauf das Objekt der Sozialphilosophie (objet des sciences sociales, 1903) und ihre Methode (méthode des sciences sociales, 1904) behandelt.

Da uns die beiden ersten Bände nicht vorliegen, kann an eine eingehende Kritik der Wormsschen Wirtschaftsphilosophie nicht gedacht werden.¹⁾ Dafür möge seine Rechtsphilosophie in kurzen Strichen festgehalten werden.

Seine Definition des Rechtes lautet: Das Recht ist eine Gesamtheit von Regeln, deren Durchführung den normalen Gang der Gesellschaft sichern soll.

Damit ist schon gesagt, dass sich in den Grundzügen seine Auffassung über das Wesen des Rechtes mit der von Berolzheimer vertretenen Anschauung deckt und man braucht nur die folgenden Sätze nebeneinander zu stellen, um darüber vollständige Gewissheit zu erlangen.

¹⁾ Eine solche findet sich im Oktoberheft der „Kritischen Blätter für die gesamten Sozialwissenschaften“. In dieser Zeitschrift soll eingehend nach und nach auch die ganze übrige französische Soziologie gewürdigt werden.

Berolzheimer

(in der Vorrede zu Bd. I seines Systems
München 1904.)

Objekt der Rechtsphilosophie die Idee
des Gerechten nach der formellen
Seite, Objekt der Wirtschaftsphilosophie
nach ihrem Inhalt.

Was der Form nach gerecht ist,
findet seinen materiellen Inhalt
stets in der Beziehung auf die
sozialen oder die wirtschaftlichen
Verhältnisse der Glieder
der Gemeinschaft.

Recht ohne Wirtschaft ist leer, Wirtschaft
ohne Recht ist formlos.

Daraus ergeben sich nun für Worms zwei Konsequenzen. I. eine objektive und II. eine subjektive.

ad I. Das Recht gibt den sozialen Phänomenen eine gewisse Festigkeit, die sie ohne jene nicht haben würden. Allerdings verlieren dadurch die sozialen Phänomene etwas von ihrer Beweglichkeit, aber sie büßen sie doch nicht ganz ein (vgl. dazu Karl Marx, der ja hierauf seine bekannte Krisentheorie aufbaut).

ad II. Die Festigkeit, welche das Recht den volkswirtschaftlichen Erscheinungen verleiht, gibt dem Beobachter die Möglichkeit sie viel leichter zu erfassen.

Die Entstehung des Rechtes führt unser Autor auf die Gewalt zurück: „Das Recht ist durch den Staat eingesetzt und am Beginn der staatlichen Entwicklung findet sich die Gewalt. Eine Gruppe von Menschen hat eine andere unterjocht. Um nun ihre Herrschaft dauernd zu gestalten, stellt sie Gesetze auf, die diesem Zustand eine höhere Weihe geben sollen.“ (S. 220 a. a. O.)

Da innerhalb der ersteren Gruppe aber auch wieder die Überlegenheit einzelner Teile vorhanden ist, bedeutet auch hier die Gesetzgebung „la proclamation des privilèges de la force.“

Die weitere Entwicklung ist dann die folgende: Nach der ersten Periode, welche die Privilegien schafft, erscheint eine zweite, die sie nicht mehr anerkennen will, der dann eine dritte nachrückt, die sie sogar zu unterdrücken versucht. René Worms drückt den letzteren Gedanken in glücklicher Weise so aus: „En somme la justice a tenté d'organiser la société au profit de la force.“

Worms

(Kapitel XII in dem zu referierendem
Werke S. 210ff.)

Le droit n'a pas de manière propre,
mais il donne une forme.

Leur but (gemeint ist das Endziel
derjenigen Rechtsnormen, die man für
spezifisch juristisch, d. h. ohne wirtschaftlichen Inhalt halten möchte) est
toujours de faire régler diverses
situations économiques, domestiques,
morales, etc. . . . Leur forme
seule, à eux aussi, est réglée par le droit.

puis indépendamment de la force, et elle songe aujourd' hui à l'organiser contre la force." (S. 222.)

Mit diesen Worten schliesst der Abschnitt, der in erster Linie rechtsphilosophischen Beobachtungen gewidmet ist.

München.

Rechtspraktikant Dr. oec. publ. R. Wassermann.

III. Gesetzgebungsfragen.

1. Zivilrecht und -Prozess:

Stein, Friedrich, Zur Justizreform. Sechs Vorträge. Tübingen 1907. Verlag von J. C. B. Mohr (Paul Siebeck).

Es handelt sich um eine Wiedergabe der Vorträge, die der Verfasser im Oktober 1906 in der Kölner Vereinigung für rechts- und staatswissenschaftliche Fortbildung gehalten hat. Das Hauptverdienst dieser Schrift liegt darin, dass das befürwortende Lob, welches Adickes der englischen Justiz hat zuteil werden lassen, unter genauer und sachkundiger Prüfung der andersartigen englischen Verhältnisse auf ein richtiges Mass zurückgeführt wird. Auch positive Vorschläge zur Justizreform macht der Verfasser, von denen diejenigen zum Strafprozess (Beseitigung der Voruntersuchung und Einführung eines wirklich mündlichen Verfahrens) besonders beachtlich erscheinen. Bezüglich des Zivilprozesses sind mannigfache Anregungen gegeben (Nebenrichter, Vortermine, Schreibwerksbeschränkung, Mahnverfahren), die m. E. zwar wertvoll sind, aber gerade zeigen, dass eine Reform auf diesem Gebiete noch nicht spruchreif ist. Gegen die von dem zurzeit dem Bundesrat vorliegenden Gesetzentwurf geplante mechanische Erhöhung der amtsgerichtlichen Kompetenz nach dem Objekt wendet sich der Verfasser ebenso wie Adickes, der durch seine Schrift den Anstoss zu dem gesetzgeberischen Vorgehen gegeben hat.

Hamm.

Dr. Herr.

Wahrmund, Ludwig, Die Eherechtsreform in Österreich. Vortrag vom 17. November 1906. 51 S. Innsbruck 1907. Wagner. Preis 70 H.

Während sich Deutschland seit mehr als 30 Jahren des gesicherten, auch bei Beratung des BGB. kaum ernstlich gefährdeten Besitzes der obligatorischen Zivilehe und seit 8 Jahren auch eines einheitlichen, dank dem § 1568 BGB. ziemlich liberalen Scheidungsrechts erfreut, teilt unser Nachbarstaat Österreich mit Italien, Portugal und Spanien den zweifelhaften Ruhm, allein von allen Kulturstaaten an dem Grundsatz der Unlösbarkeit der Ehe (wenigstens für Katholiken) bisher festgehalten zu haben. Freilich wird der Kampf gegen diesen überlebten und wohl nur vom orthodox-kirchlichen Standpunkt aus überhaupt begreiflichen Rechtszustand seit Jahren lebhaft und energisch geführt; gibt es doch in Österreich einen besonderen Verein für Eherechtsreform und eine nur diesem Kampfe gewidmete Zeitschrift mit dem bezeichnenden Titel

„Die Fessel“. Aber alle Angriffe sind bisher an der Zähigkeit und Geschlossenheit der Gegner gescheitert. Zwar hat das Subkomitee des Justizausschusses, das am 13. Juli 1906 zur Vorbereitung der Beratung der beantragten eherechtlichen Reformen bestellt wurde, den Antrag des Dr. Tschan angenommen, der wegen der derzeitigen Aussichtslosigkeit einer weitergehenden Reform wenigstens die Aufhebung des § 111 des allgem. BGB. (wonach das Band der Ehe nur durch Tod lösbar ist, falls auch nur ein Ehegatte zur Zeit der Eheschließung Katholik war), in Vorschlag bringt. Allein im Justizausschuss selbst, dem der Antrag Tschan Ende Januar 1907 als erster Beratungsgegenstand unterbreitet wurde, konnte infolge Obstruktion der klerikalen Mitglieder eine Beratung nicht mehr ermöglicht werden. Der jetzige Reichsrat hat sich mit der Frage der Eherechtsreform noch nicht befasst; es liegt lediglich ein Antrag des Abgeordneten Dr. Ofner auf Einführung der Zivilehe vor, der aber wohl noch eine geraume Zeit ruhen wird.

Zu den bekanntesten und hervorragendsten Vorkämpfern der Eherechtsreform gehört Professor Dr. Wahrmund; die angezeigte Broschüre ist der Abdruck eines von ihm vor etwa einem Jahr gehaltenen Vortrags. In beredten, jeden Unbefangenen überzeugenden Ausführungen legt er die Widersinnigkeit des gegenwärtigen Rechtszustandes und seine schweren Nachteile in sittlicher und wirtschaftlicher Beziehung dar und zeigt an der Hand der historischen Entwicklung, dass alle gegen die Lösbarkeit der Ehe erhobenen Einwendungen einer kritischen Prüfung nicht Stand halten.

Freilich handelt es sich bei den Kampf um die österreichische Eherechtsreform, wie Wahrmund selbst betont, um Gegensätze der gesamten Weltanschauung und es ist eine betrübliche aber darum nicht weniger wahre Tatsache, dass in derartigen Fragen durch noch so unwiderlegliche Argumente kaum je ein Gegner in einen Anhänger umgewandelt wird. So bleibt nur die Hoffnung, dass den tapferen Streitern für eine freiere Gestaltung des österreichischen Eherechts in absehbarer Zeit die parlamentarische Macht zur Verwirklichung ihrer Reformgedanken beschieden sein möge.

München.

Staatsanwalt Dr. Engelmann.

2. Handelsrecht:

Goldschmidt, Otto, Regierungsassessor in Berlin. **Warrantrecht und Landwirtschaft in Frankreich.** Zur Fortentwicklung des deutschen Lombardkreditwesens. 162 S. Berlin 1907. Heymanns Verlag. 3 Mk.

Seit einem Vierteljahrhundert wünscht unser Handel eine Lagerschein-gesetzgebung, während die Landwirtschaft davon nichts wissen will. Der deutsche Landwirtschaftsrat hat sich in Plenarversammlungen 1890 und 1896 durchaus dagegen ausgesprochen. Gegen diese Beschlüsse richtet sich das vorliegende Buch. Verf. hofft, dass jene oberste agrarische Körperschaft, bei erneutem Beschäftigung mit der Warrantfrage, zu einem andern Ergebnis gelangen werde (S. 140), und stützt sich dabei auf das Vorgehen der Franzosen.

Das Beispiel von Frankreich ist nun allerdings nicht gerade ermutigend. Dort haben, unter Ausschluss der getreidebauenden Gegenden, bis jetzt nur die weinbauenden Provinzen einen bemerkenswerten Gebrauch vom Warrant gemacht. (S. 86.) Und die Weinbauern sind es ja gerade, die jetzt in hellem Aufruhr stehen, weil — der Handel ihnen das Fell über die Ohren gezogen habe. Im übrigen tritt der Herr Verfasser sehr gründlich (138 „Quellen“) und elegant für seinen Klienten ein. Nach einer flott geschriebenen Geschichte des Warrantrechts in Frankreich bespricht er insbesondere das jetzt dort geltende Agrarwarrantgesetz vom 30. April 1906, um dann den Lombardkredit der deutschen Landwirtschaft nach dem B.G.B., dem H.G.B., durch die Reichsbank und die Preussische Zentralgenossenschaftskasse zu schildern. Schliesslich plaidiert er für den Warrant auch in Deutschland, wo Getreide und Vieh noch nicht ausreichend in den Lombardverkehr einbezogen seien.

Ob die Landwirtschaft dieser erneuten Werbung gegenüber weiter Widerstand leisten wird? Ich fürchte: der hübsche Antrag wird — trotz der beigefügten Hauspfandbestellung! — doch nicht verführerisch genug sein.

Garden.

Curt Beelitz.

3. Verkehrsrecht:

W. Bardas, Verkehr und Verkehrs-Politik in Volks- und Staatswirtschaft.
(I. Band.) Leipzig und Wien 1907. Franz Deuticke.

Das Problem des Verkehrs gehört unstreitig zu den wichtigsten und bedeutungsvollsten Problemen der Volkswirtschaft. Bisher hatte man den Verkehr als solchen, und seine Erscheinungsform nur selten zum selbständigen Objekt der Darstellung gemacht. Es ist daher der Arbeit wohl wert, dass sich Dr. Walter Bardas dieser schwierigen Aufgabe unterzogen hat, die, wenn sie das Problem in seiner fundamentalen Form auch nicht vollständig behandelt und in seiner Vielgestaltigkeit auch nicht genügend behandeln kann, doch den Hauptmomenten in zufriedenstellender Form gerecht wird.

Mir will nur scheinen, als ob den rein theoretischen Erörterungen im ersten Teil des Heftes ein zu grosser Spielraum gelassen worden ist, da der Verfasser, dessen Konstruktionen oft an Philippovich erinnern, in manchen Kapiteln (so: in der Lehre vom wirtschaftlichen Werte) über den Dozententon des Theoretikers nicht hinauskommt. Der zweite Teil des vorliegenden Heftes „die Verkehrspolitik“ zeigt jedoch unstreitig einen grösseren und liberaleren Zug, der gegenüber den Deduktionen engherziger Verkehrs-Theoretiker besonders angenehm auffällt. „Die Politik der Seeschifffahrt“ ist meines Wissens, ausser bei englischen und amerikanischen Schriftstellern, in solch treffender Form noch nicht berücksichtigt worden, und man empfindet das Verlangen nach noch eingehenderer Behandlung der theoretischen und mehr noch praktischen Fragen. Die Behandlung der Subventionierung ist z. B. nicht eingehend genug, denn auf die Subventionierung der Schifffahrtsgesellschaften durch fremde Staaten (Postsubvention) geht Bardas überhaupt nicht ein. Seine Verkehrspolitik lässt leider den charakteristischen Zug der internationalen Erscheinung vermissen.

Wenn der dozierende erste Teil auch nur die Einleitung der folgenden Teile ist, so darf man nach dem Gebotenen des Wiener National-Ökonomen auf den folgenden Band gespannt sein, der wahrscheinlich einer eingehenderen Besprechung wert sein dürfte.

Berlin,

Dr. E. H. Dietzsch.

Meili, Fr. Die Kodifikation des Automobilrechts. IV. 188 S. Wien 1907. März. 5 Kr.

Ogleich die allgemeinere Verwendung des Automobils noch nicht zehn Jahre alt ist, haben schon zahlreiche Staaten besondere Gesetze und Verordnungen für Kraftwagen erlassen. Namentlich wird die Benutzung öffentlicher Strassen seitens der Automobile überall an besondere Voraussetzungen und Verpflichtungen geknüpft. In Zentraleuropa macht sich auch ein Bedürfnis nach Einführung strengerer Haftpflicht der Inhaber des neuen Verkehrsmittels geltend.

Meili zeigt, dass in Frankreich und dem englisch-amerikanischen Rechtskreise nur deshalb keine Gesetzentwürfe über jene Materie vorgelegt werden, weil dort der für die Mitte Europas projektierte Rechtszustand schon durch die Judikatur aus deren „eigener richteramtlicher Schöpfungskraft“ hergestellt ist. Bei dieser Gelegenheit hebt jener Meister des Verkehrsrechts mit Nachdruck hervor, wie sehr es in solchen Fällen dem Staate zum Schaden gereicht, dass „Vergleichende Rechtswissenschaft“ und „Internationales Privatrecht“ auf den Universitäten deutscher Zunge noch immer nicht genügend gepflegt werden. (S. 73.)

Kaum braucht bemerkt zu werden, dass das neue Werk Meilis die Eigenschaften zeigt, durch welche sich sämtliche Schriften dieses trefflichen Juristen auszeichnen: Beherrschung eines ausgedehnten Quellenmaterials in Gesetzgebung, Rechtsprechung und Wissenschaft aller Kulturnationen, scharfe Systematik, klare und interessante Darstellung. Die Arbeit ist um so dankenswerter, als die bisherigen Publikationen über das Automobilrecht, insbesondere die verdienstlichen Schriften von Isaac, sowie diejenige von Rixens und Lafont im wesentlichen um die einschlägigen Verordnungen in den einzelnen Ländern zu praktischen Zwecken znsammenzustellen oder sich auf die Behandlung einzelner Fragen beschränken.

Meili hat seinen Stoff in eine Einleitung, welche namentlich über die Quellen des Automobilrechts in den verschiedenen Staaten, sowie den Plan des Werkes orientiert, und in 6 Abschnitte gegliedert. In ihnen bespricht er nacheinander: die bestehenden polizeirechtlichen Bestimmungen über die Beschaffenheit und Ausrüstung der Automobile; das bestehende Schadenersatzrecht und die projektierte Einführung der strengen Haftpflicht der Automobile; die Modifikationen der strengen Haftpflicht und das Verhältnis des Spezialgesetzes zum allgemeinen Privatrechte; Strafrechts- und Strafpolizeibestimmungen über Automobile; die auf sie bezüglichen Gebühren und Steuersätze; endlich noch die Stellung der Automobile im internationalen Recht. Es folgen noch „Schlussbemerkungen“, die namentlich die Mittel zur Vorbereitung international gleichen Automobilrechts erörtern.

So kommt die neue Rechtsdisziplin des Automobilrechts bei Meili vollständig zur Besprechung. Besonders hervorgehoben seien hier aus seinen Ausführungen nur diejenigen über Namen und Begriff des neuen Verkehrsmittels. Interessant ist, dass nur in der Rechtssprache des deutschen Reichs der Ausdruck „Kraftfahrzeug“ durchgedrungen ist. Der Schweizer Bundesrat schlug hingegen vor, für Automobil den in Deutschland erfundenen Ausdruck „Kraftfahrzeug“ nicht anzunehmen, weil die Schweizer „dadurch für alle drei Sprachen das gleiche Wort benutzen können.“ Während Meili dem zustimmt und den Sprachpurismus bei Rechtsbegriffen bekämpft (S. 20, 21), gibt er nach Prüfung der verschiedenen Definitionen des neuen Verkehrsmittels derjenigen den Vorzug, welche in Deutschland in dem Gegenentwurfe zu dem geplanten Gesetze über die Kraftfahrzeuge enthalten ist. Im wesentlichen damit übereinstimmend, erklärt er die Automobile für unabhängig von Schienen laufende, durch eigene, nicht durch tierische oder menschliche Kraft betriebene Fahrzeuge für den Landtransport von Personen und Sachen.

Übrigens wären diese Ausführungen, die in Teil I, also bei der Besprechung der polizeirechtlichen Bestimmungen über die Beschaffenheit der Automobile, gegeben werden, besser den Untersuchungen über die Behandlung des Automobils in den einzelnen Rechtsdisziplinen als „Allgemeiner Teil“ vorangestellt worden. Auch kann man sich damit nicht einverstanden erklären, dass Meili die besonderen Haftpflichtgrundsätze der Automobile bei denjenigen ausschliessen will, welche der Staat oder die Gemeinden für öffentliche Zwecke verwenden (S. 126—133). Für den Verletzten ist der Schaden kein anderer, wenn er durch ein Postautomobil oder ein der Militärverwaltung gehöriges, wie wenn er durch ein privates verletzt wird. Mehr befremdet noch die Ausführung S. 33, dass den Automobilen das Recht auf Benutzung öffentlicher Strassen „deshalb unmöglich im Ernste bestritten werden“ könne, weil „niemand auf die Landstrasse ein exclusives oder prioritätsches Recht“ habe. Hier liegt geradezu ein Rückfall in naturrechtliche Anschauungen vor. In Wahrheit werden nur das Interesse der Volksgemeinschaft an der Hebung des Verkehrs, Rücksicht auf die heimische Automobilindustrie und die Wichtigkeit der Kraftfahrzeuge für die Kriegsführung die Verweisung der Automobile auf besondere Automobilstrassen widerraten, welche die Interessenten herstellen müssten. Entschieden irrtümlich ist endlich folgender Satz (S. 64): „Eine Haftung für den Zufall in dem Sinn, dass abgesehen von dem Verschulden dritter und des Beschädigten nur die höhere Gewalt befreiend wirkt, besteht in Deutschland schon lange nach dem Reichsgesetze von 1871 für den Betrieb eines Bergwerkes, eines Steinbruchs, einer Gräberei, einer Fabrik“. Jenes Gesetz lässt eine derartige Haftung nur bei Eisenbahnen eintreten; bei den von Meili genannten Betrieben aber haftet nach jenem Gesetze der Unternehmer ausser für eigenes Verschulden nur für dasjenige seiner Angestellten.

Selbstverständlich soll der Hinweis auf jene Versehen die Anerkennung nicht beeinträchtigen, welche das neue Buch verdient. Sicher wird es stets —

auch über die Zeit hinaus, in der die in ihm besprochenen Gesetze und Verordnungen Rechtskraft haben — ein „standard work“ der juristischen Wissenschaft bilden.

Berlin.

Carl Koehne.

4. Staats- und Verwaltungsrecht:

Baumann, Julius, Für freie Universitäten neben den Staatsuniversitäten.

Zugleich mit Ratschlägen für die letzteren. (Pädagogisches Magazin, Heft 309.) 69 S. Langensalza 1907. Hermann Beyer & Söhne. 1.20 Mk.

Die Staatsuniversitäten sind nicht nur Stätten der Wissenschaft, sondern zugleich Anstalten für Heranbildung von Staats- oder Kirchenbeamten. Diese Doppelfunktion beeinträchtigt die Freiheit der Forschung. Baumann weist dies, an der Hand vielfachen literarischen Materials, für alle Wissenschaftszweige eingehend nach. In manchem ist ihm schlechthin beizustimmen, so bezüglich der Theologie. Hier soll ein Betrieb allgemeiner Religionswissenschaft auf freien, d. h. von Staat und Kirche ganz unabhängigen Universitäten ergänzend eintreten. Weniger überzeugend sind Baumanns Darlegungen über die Unfreiheit des Rechtsstudiums (Diskussion des Privateigentums; Wirkung der Staatsformen und Verfassungen). Auch darüber lässt sich streiten, ob für die Mediziner (nach Absolvierung der rein naturwissenschaftlichen Fächer) der Unterricht an grossen Hospitälern Ersatz für das Universitätsstudium auch nach der wissenschaftlichen Seite bieten würde.

Gleichwohl verdienen Baumanns Darlegungen ernstliche Beachtung.

Die Hauptschwierigkeit wird wohl in der Mittelbeschaffung für die „freien Universitäten“ und in deren Ausgestaltung liegen. Baumann verweist indess mit Recht auf schon bestehende Anfänge freier Hochschulen auf Grund privater Initiative.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Dr. F. Melli, o. ö. Professor des internationalen Privatrechts an der Universität Zürich. Moderne Staatsverträge über das internationale Konkursrecht. 123 S. Zürich, Orell-Füssli 1907. Separatabdruck aus der Festgabe für Reposberger.

Der Schwerpunkt der verdienstlichen und beachtenswerten kleinen Schrift liegt in den Vorschlägen, welche der Verfasser hinsichtlich des weiteren Ausbaues des internationalen Konkursrechts durch Staatsverträge macht und begründet und welche darin gipfeln, dass ein paneuropäischer Staatsvertrag von der Proklamierung der internationalen Universalität des Konkurses absehen und sich auf die vom Verfasser als besonders dringlich erachteten Punkte beschränken möge: Gleichheit der Gläubiger, Zuständigkeit (auch für die entstehenden Prozesse), Konkursfähigkeit, Ausschluss der Spezialexekution, Anerkennung des Zwangsvergleichs, während weitergehende Einigungen Spezialverträgen zu überlassen wären.

Aufgebaut sind diese Vorschläge auf eine kurze allgemeine Darlegung des Begriffs und der Aufgabe des internationalen Konkursrechts, und die Schilderung des sehr mangelhaften Zustandes der bisherigen Regelung durch Gesetz und Staatsvertrag. Eingehend sind dabei, dem Titel entsprechend, die Staatsverträge besprochen, aber nicht nur die in Kraft getretenen, sondern auch die bisherigen Vorarbeiten zu künftigen Verträgen.

So dürfte in der Tat, wie Verfasser hofft, für die zweifellos wünschenswerte weitere internationale Regelung des Konkursrechts eine recht brauchbare Vorarbeit geschaffen sein.

Breslau.

O. Fischer.

5. Strafrecht und Prozess:

Abhandlungen des krim. Seminars an der Universität Berlin. N. F. 4. Bd.

3. Heft. Zur Reform des Reichsstrafgesetzbuches (Allg. Teil). Berichte über die Literatur der Jahre 1902—1904. Hrsg. von Walter Lehmann. 143 S. Berlin 1905. J. Guttentag.

Ein Repertorium der Literatur über Strafrechtsreform, systematisch geordnet, mit Skizzierung des wesentlichen Inhalts aller einschlägigen Schriften.

Der Fleiss des Autors verdient höchste Anerkennung. Über den Wert des Buches kann angesichts des bedeutenden verarbeiteten Materials, sowie der Wichtigkeit der Vorarbeiten für die Strafrechtsreform, kein Zweifel bestehen.

München.

Fritz Berolzheimer.

6. Wirtschaft:

Masslow, Peter, Die Agrarfrage in Russland. Die bäuerliche Wirtschaftsform und die ländlichen Arbeiter. Deutsch von M. Nachimson. 265 S. Stuttgart 1907. J. H. W. Dietz Nachf. 2.50 Mk., geb. 3 Mk.

Die Hoffnung des Verfassers, dass seine Untersuchung zur Aufklärung der Agrarfrage auch in ausserrussischen Ländern beitragen werde, dürfte ohne weiteres nicht in Erfüllung gehen. Selbst für Russland allein scheint mir durch dieses Buch nicht viel gewonnen zu sein. In 17 Kapiteln sieht sich der Verfasser von sozialdemokratischen Gesichtspunkten aus die unglückliche Landwirtschaft an, immer besorgt ihre „Produktivkräfte“ nicht dem „Kapitalismus“ zu opfern.

Eine Kunst solch Buch zu lesen, ohne unter das bekannte Mühlrad zu geraten. Überall Mangel an agrarischer Anschauung und an Schlüssigkeit der Gedankenfolge. Dafür ein dauerndes Bekennen der Marxistischen Weltanschauung. Aber das entschädigt doch nicht ganz.

Im übrigen plaidiert der Verfasser für Munizipalisierung des Bodens, und zwar nach „entscheidendem Stoss“ gegen den Grossgrundbesitz (S. 257). Bei dieser bodenreformerischen Übermenschlichkeit wird ihm aber doch bange, ob das russische Proletariat die empfohlene Lösung durchzusetzen imstande sein werde. (Einleitung am Schluss.) In dieser Selbstbeschränkung zeichnet sich

der Verfasser — das muss ihm gelassen werden — vorteilhaft vor der Mehrzahl ihm verwandter Agrarschriftsteller aus, die hinter ihren Programmen, wie Kautski das „Glück der Menschen“ und Oppenheimer den „Frieden auf Erden“, alles mögliche und unmögliche sehen.

In Russland hat das besprochene Buch in kurzer Zeit vier Auflagen erlebt. Der Verfasser sitzt im Gefängnis.

Garden.

Curt Beelitz.

A. Sart. Frhr. v. Waltershausen. Das volkswirtschaftliche System der Kapitalanlage im Auslande. 442 S. Berlin 1907. Georg Reimer. 10 Mk.

Ein anregendes Buch für Wirtschaftspolitiker. Von dem weltwirtschaftlichen literarischen Stoff liegt das meiste in Zeitungen, Jahresberichten, Reden, Enqueten vergraben. Bei der Hervorholung dieses Stoffes und seiner Gruppierung um den Begriff „Kapitalexport“ ist dem Herrn Verfasser ein gross angelegtes Bild von Deutschlands weltwirtschaftlichen Aufgaben überhaupt erstanden.

Wenn das inländische Kapital wegen der Höhe des Gewinnes oder zur Erlangung einer Machtposition oder wegen mangelnder Verwendbarkeit im Innern, das Ausland aufsuche, so dürfe es doch niemals zu einer goldenen Internationale führen. Es müsse immer nationaler Politik unterstellt bleiben. Die Politik hinwiederum werde die internationalen Bilanzen, die internationale Kapitalbewegung, den Zusammenhang von Industrie und Kapital, die Bildung von Filialen im Auslande stets vor Augen haben müssen.

Die Initiative zum Erwerb von Konzessionen, zu Landkäufen und Neugründungen müsse dem Kapital überlassen bleiben; wogegen der Staat sich auf dem Gebiete der Handelsverträge, der Schiffahrtsabkommen, der Erweiterung der konsularischen Vertretung, der Aussendung erforschender Nationalökonomien und bergbaulicher Sachverständiger zu betätigen habe. Unternehmungssinn müsse wachgehalten und gefördert werden, damit der Staat nicht in den Rentnerstaat hinabgleite, sondern sich auf der Höhe des schaffenden Industriestaates oder des Agrarstaates halte.

Die Zukunft der deutschen Politik werde weniger in inneren sozialen Zielen als in internationalen Angelegenheiten ihren Schwerpunkt zu suchen haben. Die nationale Notwendigkeit, die wirtschaftlichen Kräfte über die Landesgrenzen hinauszutragen und in den Kolonien und im Auslande zu erproben, werde dem Exportkapitalismus erhöhte Beachtung zuteil werden lassen. Bisher fehle unserm Kapital noch der nationale Erzieher. Dies im grossen und ganzen der Inhalt des weitangelegten, in 4 Bücher mit 16 Kapiteln eingeteilten Werkes, das in seiner grossen Fülle von Material und von Gedanken meines Erachtens als ein, wie gesagt, anregendes Buch für Wirtschaftspolitiker gelten muss.

Garden.

Curt Beelitz.

7. Varia:

Gesamtregister zur Deutschen Juristen-Zeitung. I.—X. Jahrg. (1896—1905).

Bearbeitet von A. Schindler. 418 S. Berlin 1907. Verlag O. Liebmann.

Die von Laband, Hamm, Heintz herausgegebene Deutsche Juristen-Zeitung hat sich durch ihre gediegenen und vielseitigen Leistungen dem praktischen Juristen unentbehrlich gemacht. Besonders wertvoll erscheint uns, dass die D. J.-Z. die jeweils brennenden Gesetzgebungsfragen in zahlreichen, bei aller Kürze stets gediegenen Aufsätzen berücksichtigt.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Falckenberg, Richard, Kant und das Jahrhundert. Gedächtnisrede vom 12. II. 1904. 2. Aufl. 28 S. Leipzig 1907. Verlag Dürr. 60 Pfg.

Eine vorzügliche Schrift! In gedrängtester Kürze gibt Falckenberg eine anschauliche, leichtfassliche, frisch geschriebene Darstellung der Grundlehren Kants und ihrer Fortentwicklung bis zur Gegenwart. Die Verwandtschaft zwischen Kant und Hegel wird sehr gut dargestellt. (S. 16.) Mit knappen Worten enthält die Schrift treffende und zugleich meist geistreiche Charakteristiken. So (S. 13): „Hegel, der grösste unter den Denkern nach Kant, ist ein bereicherter und erhöhter Fichte.“ Ferner (S. 13): „Schopenhauer ist der Romantiker des Dinges an sich.“ Dann (S. 14 f.): „Die neue Auflage 1885 [scil. von Herm. Cohen's „Kants Theorie der Erfahrung“] wurde die Bibel der Kant-orthodoxie Marburger Observanz.“

So vielseitig und einschneidend aber Kants Lehren in die Gegenwartskultur eingreifen, seine Bedeutung für die Rechtswelt gehört vornehmlich der Geschichte zu. Falckenberg deutet dies treffend an mit den Worten (S. 23): „In seiner naturrechtlichen Theorie steht er wohl am stärksten im Banne des Aufklärungszeitalters.“ Kant hat den Rechtsstaat für Deutschland formuliert; wir haben aber seither durch Hegels und dessen Schüler Vermittlung den Kulturstaat ausgebaut.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Dr. Gramzow, Otto, Geschichte der Philosophie seit Kant. Charlottenburg 1906. 680 S. G. Bärkners Verlag.

Das vorliegende Buch wendet sich an solche Leser, die an der Philosophie Interesse nehmen, ohne ihr ein eingehendes Studium zu widmen. Ihnen soll es als historische Einführung dienen. In einer Reihe von Einzeldarstellungen mit jeweilig vorausgeschickter Lebensbeschreibung werden Kant, Fichte, Schelling, Hegel, Schleiermacher, Strauss, Feuerbach, Herbart, Beneke, Schopenhauer, Fechner, v. Hartmann, Haeckel und Nietzsche behandelt. Hierauf folgt eine kurze Übersicht über die Philosophie der Gegenwart, welche auch ausserdeutsche Denker in den Kreis der Betrachtung einbezieht. Der Verfasser bemüht sich sichtlich, gemeinverständlich zu schreiben; dass ihm nicht immer volles Gelingen beschieden ist, wird in Hinblick auf die grossen Schwierigkeiten des Gegenstandes nicht allzustreng angerechnet werden dürfen. Erfreulich berührt die liebevolle

Würdigung, welche der verdienstvolle Beneke erfährt, nicht minder der Hinweis auf den durch seine „Politik“ auch für weitere Kreise interessanten Ratzenhofer. Um so mehr muss es befremden, dass ein Denker vom Range Franz Brentano's in einem Buche unerwähnt bleibt, dass so manchen Namen registriert, an den sich gegenwärtig weder ein philosophisches noch ein historisches Interesse mehr knüpft. Dankenswert ist die Einführung von kritischen Bemerkungen, welche sich den darlegenden Abschnitten anschliessen. Allerdings scheint mir der Verfasser in ihnen nicht immer glücklich zu sein. So tadelt er z. B. den Satz Herbarts, das Sein (d. i. das Reale) könne keinen Widerspruch enthalten, als dogmatische Annahme. Sollte er im Ernst an die Möglichkeit von Erfahrungen denken, die uns zu der Hypothese nötigen könnten, dass ein Ding sowohl es selbst, als auch nicht es selbst sei?

Gramzows Buch dürfte allen denjenigen willkommen sein, die einen vorläufigen Überblick über die nachkantische Philosophie gewinnen wollen und zugleich den Trägern dieser Entwicklung Interesse entgegen bringen. Auf jenen Zweig der Philosophie, der dem Leserkreis dieses Blattes besonders nahe liegt, nämlich die Rechtsphilosophie, geht das besprochene Werk nur wenig ein.

Innsbruck.

E. Arleth.

Schanze, Oscar, Ausländische Patentrechte (Belgien-Frankreich-Schweiz).

91 u. 73 u. 91 S. 2., wohlfeile Ausg. in 1 Bd. Berlin 1907. Dr. Walther Rothschild. 8 Mk., gbd. 9 Mk.

Der auf dem Gebiete des gewerblichen Rechtsschutzes allseitig anerkannte Autor hat sich die Aufgabe gestellt, die Patentrechte verschiedener Länder erschöpfend nach gemeinsamen Gesichtspunkten zu erläutern.

Die bisher vorliegenden drei ersten Bände, welche sich auf das belgische, französische und schweizerische Patentrecht beziehen, lassen den umsichtigen und weit angelegten Arbeitsplan des Verfassers erkennen. Nach einer bibliographischen Zusammenstellung gibt er für jedes Land einen geschichtlichen Überblick und die Quellen für das geltende Recht, um alsdann die wichtigsten Punkte, wie Objekt und Subjekt des Rechtes, Patentbehörden usw. einer eingehenden Besprechung zu unterziehen. Auch reichliches Zahlenmaterial ist in einem der Statistik besonders gewidmeten Kapitel für jedes einzelne Land beigegeben, sodass man eine vollständige Übersicht über die einschläglichen Verhältnisse für jedes Land gewinnt. Sehr glücklich ist der Gedanke Schanze's zu den einzelnen Kapiteln jeweils eine Nebeneinanderstellung des geltenden Rechtes und der Reformbestrebungen sowohl wie auch der bereits zu Regierungsentwürfen verdichteten Vorschläge *de lege ferenda* zu geben.

Jedem, der sich über die Bestimmungen der fraglichen Gesetze belehren will, werden die drei Bände eingehende und zutreffende Auskunft erteilen, aber auch für den Sachverständigen finden sich viele wertvolle Anregungen und vor allem eine übersichtliche Zusammenstellung des Wissenswerten.

Berlin.

Patentanwalt Mintz.

I. Rechtsphilosophie.

Nietzsche und die Rechtsphilosophie.

Von

Josef Kohler.

Nietzsches Sentenzen, die in seinen zahlreichen nachgelassenen Entwürfen enthalten sind und in der Taschenausgabe in so dankenswerter Weise an die Öffentlichkeit treten, haben für uns ein ganz besonderes Interesse. Man sieht hier, wie der Titane des Geistes, der in seinen vollendeten Werken die gewaltigsten Gedankenmächte wie einen Spielball zu werfen vermag und unsere ganze Weltanschauung aus den Angeln hebt, hier die Zentnerlast der riesigen Ideen anzufassen sucht und sie da und dort von der Stelle rückt. Nicht immer kommt er gleich zum Ziele, und die Aphorismen haben manches einseitige, das sie in der Verarbeitung verloren hätten. Aber immer zeigen sie die Welt von einer neuen Seite, immer behandeln sie die hergebrachten Vorstellungsreihen mit einer Kühnheit und Sicherheit, die nirgend ihres gleichen hat.

Das gilt auch von seinen Sentenzen im 13. Buch der Taschenausgabe, welche unter dem Titel: Rache, Unrecht und Strafe (417—449) vereinigt worden sind.

Merkwürdig ist, wie Nietzsche hier manchmal mit den Ideen übereinstimmt, die ich seit meinem Shakespeare vor dem Forum der Jurisprudenz geäußert habe. Es ist nun auch festgestellt, dass er einige dieser Schriften, wie die Blutrache und das chinesische Strafrecht, gekannt hat, dass

er sich Auszüge machte, und ich kann mit grösster Genugtuung davon sprechen, dass, wie mir seine aufopferungsvolle edle Schwester, Frau Förster-Nietzsche, erzählte, dieser Riesengeist bereits im Jahre 1885 in der verständnisvollsten Weise sich über meine Schriften äusserte, zu einer Zeit, als die Juristenwelt und namentlich solche, welche sich der grössten Geschichtlichkeit rühmten, mir noch den plattesten Widerspruch entgegenstellten.

Vorerst sei auf einige allgemeinphilosophische Aphorismen des XIII. Bandes hingewiesen.

Das Übermass des Panlogismus Hegels wird von Nietzsche 225 zurückgewiesen, indem er von Hegels gotischer Himmelsstürmerei spricht, als dem Versuch, eine Art Vernunft in die Entwicklung zu bringen. Ich, am entgegengesetzten Punkte, sagt er, sehe in der Logik noch eine Art von Unvernunft und Zufall. Sehr tief gedacht, denn unsere Logik ist ja immer die menschliche Logik, und wenn sie auch mit der Weltentwicklung in der Art zusammenstimmt, dass sie einigermaßen zu richtigen Ergebnissen führt, so ist damit nicht gesagt, dass in dieser Logik die hohe und höchste Vernunft liegt, welche die Weltentwicklung beherrscht. Darum eben sucht der Neuhegelianismus darzulegen, dass die Entwicklung nicht in logische Begriffe zu fassen ist. Auf der anderen Seite spricht er sich in 120 gegen die übermässige Geltendmachung der Erkenntnistheorie aus. Er meint: Wie kann unser Geist als das Instrument, welches die Dinge erkennt, dieses eigene Instrument kritisch behandeln? Man müsste denn unseren Intellekt mit einem widerspruchsvollen Charakter behaftet denken, „einmal eingerichtet auf das perspektivische Sehen, andererseits mit dem Vermögen, eben dieses perspektivische Sehen als perspektivisches zu begreifen“. Womit er die ganze Kantsche Theorie ad absurdum führt. Unser richtiges Verhalten auf diesem Wege ist folgendes: Wir schliessen nach Analogieen, wir sehen, wie das eine Ding auf das andere einwirkt, wie die Gegenstände der Welt auf die Sinnesorgane anderer Wesen einen Einfluss üben und kommen

auf diese Weise zur Vorstellung, dass hier ein Verhältnis sein muss wie zwischen Matrize und Bild. Und wenn wir dann noch allmählich kennen lernen, worin die Besonderheit dessen liegt, was die geistigen Organe zu schaffen vermögen, so können wir annähernd die Fehler, die diese wie jede andere Beobachtung hat, entfernen und so dem richtigen nahekommen.

Was aber die Morallehre Nietzsches betrifft, so soll hier nicht auf die ungeheueren Ergebnisse des kühnen Denkers, welche die ganzen bisherigen Vorstellungen über den Haufen zu werfen drohen, eingegangen werden. Richtig sind seine Ideen und felsenfest, was die geschichtliche Betrachtungsweise betrifft. Denn hier die Menschen moralisch würdigen, heisst dem Geist der Geschichte ins Gesicht schlagen. Wenn wir in unserem Leben nach Moral streben sollen, um die grossartigen Kulturergebnisse möglichst zu schonen, so handelt auf der anderen Seite die Geschichte mit einer Fülle von Immoralitäten, welche allein in der Lage sind, die nötigen Umwälzungen zu vollziehen, ohne welche keine Kulturgeschichte denkbar ist. Vorzüglich erklärt er in Sentenz 278, dass alle niedrigen Triebe in frischer Kraft da sein müssen, wenn die höheren Triebe bestehen und in Fülle bestehen sollen; und dass man vergebens versucht hat, die niedrigen Eigenschaften zu ertöten.

Doch jetzt sollen unmittelbar die grossartigen Sentenzen über Recht, Unrecht und Strafe in Betracht gezogen werden.

Die Blutrache ist nach ihm ein Ausdruck des Gesamtlebens, eines Blutbandes und soll das Gleichgewicht zwischen zwei Geschlechtern wieder herstellen, ohne Rücksicht auf das Verschulden des einzelnen: sie ist also ein Krieg zwischen zwei Geschlechtern. Die Friedloslegung aber ist ein Ausdruck tiefster Verachtung und eine Erklärung höchster Unwürdigkeit, die namentlich bei solchen Verbrechen zutrifft, welche das Bestehen der Gesamtheit in Frage stellen, also namentlich bei Verbrechen gegen die Religion und überhaupt gegen die Heiligtümer des Volkes.

Im übrigen hat niemand tiefer als Nietzsche das Wesen des Gegensatzes von Rache und Strafe erkannt. Mit Recht hebt er hervor, dass bei der Rache hauptsächlich das Empfinden über sich selbst, über seine eigene Inferiorität oder über seine eigene Erniedrigung und Schwäche es ist, welches den Beschädigten anspornt, sich gegen den Täter zu wenden, ihn zurück zu drängen und durch einen Beweis der Übermacht die Scharte wieder auszuwetzen. Daher kommt es, dass wir gerade in der Demütigung des Verletzers eine Ausgleichung finden, und daher kommt es auch, dass weniger die Absicht des Schädigers, als vielmehr der Erfolg und die schlechte Lage, in welche man durch die Verletzung gekommen ist, den Grund für die Reaktion, also für die Rache abgibt. Daher auch das Gefühl der Rache gegen den unfreiwilligen Übeltäter, ganz ebenso wie man auch gegen den unfreiwilligen Wohltäter Dankbarkeitsgefühle hegt. In der Rache zeigt sich zugleich insofern eine gewisse ethische Betätigung, als der Rächer sich an bestimmte Regeln bindet und sich durch die Umstände genötigt fühlt, die Rache mit einer gewissen Noblesse durchzuführen. Auf der andern Seite ist es gerade das Grausamkeitsgefühl im Menschen, welches durch die Rache befriedigt wird, sofern wir in der Grausamkeit eine Steigerung unserer Macht empfinden. Vergleiche darüber die Aphorismen 418, 419, 420, 428 und 429.

Der Staat aber übt keine Rache: ihm fehlt die Racheleidenschaft und ihm fehlt auch die ganze persönliche Note, welche dem Rachegefühl den besonderen Charakter gibt. Auch der Gedanke, dass der Rächer sich des Staates bedient, leidet deshalb an einer gewissen Unstimmigkeit, weil der Rächer dadurch seine eigene Erniedrigung und die eigene Schwäche, der er zum Opfer gefallen ist, dem Staate kund geben müsste. Im Gegenteil, das Strafrecht des Staates beruht darauf, dass der Rächer auf die Rache verzichtet, dass er ein Opfer bringt, und dieses Opfer ist eine höhere Selbstüberwindung.

Der Staat aber handelt bei der Bestrafung nicht um des Nutzens willen, sondern es ist die Hoheit und Heiligkeit des

Staates, es ist der höhere Menschentypus, der in dem Staate zutage tritt. Es ist der Kultus der Toten, die Verehrung der überlieferten Satzungen, was dem Staate seine Würde und seinen Adel verleiht.

In wundervollen Worten spricht hier Nietzsche namentlich in Aphorismus 431, wie ohne diesen hohen Standpunkt das ganze staatliche Leben nichts wert wäre. Moralisch wird die Gesellschaft erst, wenn sie überzeugt ist, dass sie im staatlichen Verband einen höheren Kulturstand einnimmt, und dieser tritt in der Bestrafung zu Tage; darum bedarf auch das Strafrecht des Staates keiner weiteren Rechtfertigung: der Staat steht insofern über Böse und Gut. Es ist die bildende Kraft des Staates, mit anderen Worten die Kulturbestrebung, die wirkt, und diese ist an und für sich schon Rechtfertigung genug. Vergleiche die Aphorismen 430, 431, 433 und 436.

Mit Energie verwirft er den Gesichtspunkt der Abschreckung, denn gerade der in der Abschreckung liegende Terrorismus zeugt von der Unfähigkeit der Gesellschaft, er zeugt auch davon, dass die Gesellschaft mit dem in ihr liegenden moralischen Gehalt nicht genügt, von sich aus die Gesamtheit zu schirmen. Der Terrorismus ist ein Zeichen der Skepsis an der eigenen Macht; so vorzüglich 437, und ganz eigenartig ist der Vorschlag, den er 422 macht, dass, wenn durch Freveltat die Gesellschaft erniedrigt worden ist, es die Aufgabe der Guten sei, durch edle Handlungen wieder eine gewisse Ausgleichung herzustellen. Je schimpflicher die einen handeln, desto mehr soll man durch Edelmut die Menschheit wieder herausreissen. Ein moralischer Gesichtspunkt von ungeheurer Gewalt!

Die Strafe selber aber hat den Charakter, dass sie dem Täter seinen richtigen Rang anweist. Nicht soll der Täter um der anderen willen geopfert werden, sondern er soll um der Ethik willen den Rang einnehmen, der ihm gebührt; vergl. Aphorismus 423. Die Frage der Proportionalität der Strafe macht allerdings dem Philosophen Pein. Wie kann man das dem Täter gebührende Strafübel gehörig abmessen, da ja doch die

Empfindlichkeit für den Schmerz eine so gar verschiedene ist? so Aphorismus 438. Das ist allerdings ein wichtiger Gesichtspunkt, und in dieser Beziehung muss mehr geschehen als bisher. Es ist beispielsweise ein der Gerechtigkeit vollständig widerstrebendes Verfahren, wenn man demjenigen, der in besseren Verhältnissen zu leben gewohnt ist, im Gefängnis dieselbe Behandlung angedeihen lässt, wie dem, der in so niederem Lebensstande aufgewachsen ist, dass für ihn das Gefängnisleben eher noch eine Wohltat oder eine Erhebung ausmacht. Die schablonenmässige Gleichheit wird zur schrecklichen Ungleichheit.

Im übrigen wird auch der richtige Gesichtspunkt betont, dass, wenn unser Strafsystem sich verfeinert, dabei weniger das Mitleid in Frage kommt, als das Nervenleben, und zwar nicht etwa des Verurteilten, sondern das Nervenleben der übrigen, welche Grausamkeiten an dem Verurteilten nicht mehr ertragen und sich dagegen im Gefühl der empörten Nerven auflehnen; vergl. 439.

Noch andere geistreiche Gesichtspunkte werden aufgestellt, z. B. der Gedanke, dass der Unwert des Menschen nur ein Unwert in bezug auf bestimmte Zwecke ist und dass es sehr wohl möglich wäre, den Verbrecher nach der einen oder anderen Seite hin nützlich zu verwenden. Auch dies ein Gesichtspunkt von unermesslicher Tragweite!

So also der Mann, der schon vor über 20 Jahren erkannt hat, dass die Rechtsphilosophie sich nur auf der Kenntnis der Menschheitsgeschichte aufbauen kann.

La situation internationale actuelle du Pape et l'idée d'un „droit entre pouvoirs“ (jus inter potestates)

par

le Prof. Dr. jur. Baron M. de Taube (St. Petersbourg).

I.

Il est assez caractéristique pour la science du droit international en Russie que la plupart des jeunes érudits, qui ont

consacré leurs forces à l'étude de cette branche de la jurisprudence, — et qui se sont formés autour de la chaire du célèbre jurisconsulte russe M. de Martens, — se vouent hardiment à la solution de ses problèmes les plus fondamentaux et les plus ardu, qu' ils tâchent de traiter à des points de vue nouveaux et indépendants, — se frayant le chemin vers la vérité par des sentiers inexplorés, loin des grandes routes, passées et repassées, de notre littérature traditionnelle.

C'est ainsi que M. Baïkoff (actuellement *privat-docent* à l'université de St. Pétersbourg) a fait, à propos de la situation internationale du Pape, une analyse des plus subtiles de la notion des sujets du droit international, arrivant à des conclusions intéressantes et originales, à une nouvelle théorie de leur capacité juridique.

Ce livre de M. Baïkoff¹⁾ mérite une attention toute particulière. Car s'il aboutit à des conclusions qui nous paraissent excessives et inacceptables, il nous force, d'autre part, à reconnaître que certaines positions de notre science du droit des gens sont absolument intenable. C'est en abandonnant ces positions et en suivant un chemin, que l'auteur semble parfois être sur le point d'indiquer — mais qu'il n' indique cependant pas — que nous arrivons à certains résultats assez nouveaux et peut-être assez importants pour être dignes, à ce titre, de retenir pour un instant l'attention des savants lecteurs d'une revue consacrée à la philosophie du droit. —

Nous commencerons donc par esquisser très brièvement l'originale théorie de M. Baïkoff. La critique, qui suivra cette analyse, nous montrera ensuite que le jeune professeur a fait incontestablement fausse route; mais elle nous indiquera en même temps le vrai chemin à suivre — un chemin, qui nous mènera tout droit à la constatation de l'existence d'un groupe spécial de phénomènes de droit, resté inaperçu jusqu'à présent, en tant que catégorie juridique spéciale. C'est celle nouvelle catégorie de phénomènes juridiques qu'il s'agira

¹⁾ A. Baïkoff La capacité internationale actuelle du Saint-Siège et les personnes du droit des gens. St. Pétersbourg, 1904 (en russe).

alors de définir, en démontrant qu'il est dans le vaste domaine de la science du droit des gens telle partie qui y fait parade à tort et qui devrait en être éliminée (tout comme, par exemple, la partie se rapportant aux „conflits des lois“), — pour former une science à part, une discipline juridique spéciale.

I.

La partie historique du livre de M. Baïkoff, consacrée à l'évolution de la Papauté en tant que facteur de la vie juridique internationale et sujet du droit des gens, amène l'auteur à reconnaître que, avant comme après 1870, c. à. d. malgré la dissolution de l'Etat Pontifical et la chute de ce qu'on appelle „pouvoir temporel“ du Pape, le Saint-Siège est resté, en pratique, sujet incontestable du droit international. La journée du 20 septembre 1870, qui a privé le Pape de son territoire et, partant, de sa qualité de souverain des Etats de l'Eglise, ne l'a pas privé de son caractère de souverain en général, c. à. d. de son pouvoir suprême — „souverain, libre et indépendant“, d'après la terminologie de M. Baïkoff. Or, c'est précisément ce triple caractère du pouvoir, que le Saint-Siège conserve jusqu' à nos jours, qui constitue, selon M. Baïkoff, la notion de la capacité internationale. Aussi voyons-nous que le Pape, bien que n'ayant plus aucuns droits souverains territoriaux, n'en est pas moins reconnu — en sa qualité de Chef suprême de l'Eglise Catholique Romaine et de Souverain spirituel de toute la communauté universelle des chrétiens-catholiques — comme personne du droit international, traitant d'égal à égal avec tous les autres Etats et Gouvernements temporels.

Il est vrai que les théoriciens du droit des gens, du droit public et du droit canonique se livrent des batailles de plumes acharnées pour prouver soit l'indépendance réciproque des deux pouvoirs, temporel et spirituel, soit leur inégalité — voire la subordination de l'Eglise à l'Etat ou, vice versa, de l'Etat à l'Eglise. Mais, en pratique, la vie internationale

elle-même a depuis longtemps — dès cette même année 1870 — statué sur cette question en souveraine maîtresse des choses, et cela dans le sens de la première de ces trois théories: le Pape continue incontestablement à jouir de tous les droits appartenant à une personne régulière du droit des gens. Il entretient des relations diplomatiques avec les autres sujets du droit international, les Etats, — c. à. d. il jouit du droit d'ambassade actif et passif, — il conclut d'égal à égal des traités (concordats) avec ces mêmes Etats et s'il ne peut plus, il est vrai, faire la guerre à ses voisins, ce n' est pas une raison pour en conclure qu' il soit privé même d'un certain droit de contrainte internationale, vu notamment les nombreux moyens de coercition spirituelle dont il dispose et qui, pour les catholiques, ne le cèdent, peut-être, en rien aux moyens de contrainte matériels . . .

Bref, d'après M. Baïkoff, le Pape continue, comme avant 1870, d'être, dans la société des Etats modernes, une personne à pleine capacité juridique, un sujet du droit des gens absolument souverain et égal à toutes les autres Puissances temporelles.

Que signifie donc cette constatation au point de vue du droit international, se demande M. Baïkoff dans la partie théorique de son livre. Elle signifie que la conception actuelle des personnes du droit des gens ne tient pas debout, qu'elle doit être soumise à une révision complète. Le Pape n'étant plus souverain territorial et continuant néanmoins d'être sujet du droit des gens, il est évident que la capacité en droit international est absolument indépendante de l'élément territorial. En d'autres termes, le territoire, qui est un des trois éléments constitutifs de l'Etat (pouvoir souverain, population, territoire), ne joue pas le même rôle dans la conception du sujet du droit international comme tel; les Etats souverains sont bien des personnes du droit des gens, mais on ne saurait affirmer, inversement, que toute personne du droit international est toujours et indubitablement un Etat. Il est des personnes du droit des gens qui ne sont

pas des Etats; ce sont tous les pouvoirs souverains en général, même ceux qui ne disposent d'aucun territoire.

Un sujet du droit international est donc, en définitive, tout pouvoir suprême comme tel, indépendamment de son caractère territorial: en droit international, tout pouvoir, s'il est réellement „souverain, libre et indépendant“, jouit par ce seul fait d'une pleine capacité juridique.

Telle est la thèse à laquelle arrive logiquement M. Baïkoff à force d'analyser la situation juridique actuelle du Pape. Les contradictions de la doctrine moderne à cet endroit lui paraissent inextricables — à moins d'établir une théorie toute nouvelle des sujets du droit des gens et de leur capacité juridique. Et cette nouvelle théorie, il la trouve donc dans la formule suivante: ce sont les Pouvoirs souverains, et non les Etats souverains, qui constituent les vraies personnes du droit international. —

II.

Malgré tout l'intérêt que présente cette théorie, il y a lieu de douter qu'elle puisse se trouver beaucoup de partisans dans la science moderne du droit international. Et cela pour la bonne raison que tout le contenu de notre système actuel du droit des gens positif est, pour ainsi dire, essentiellement territorial. Il l'est jusqu' à tel point qu' on pourrait même dire que le droit des gens tout entier n'est au fond autre chose que précisément un droit „inter-territorial“ (jus inter territoria), — si par le terme de territoire on entend un territoire indépendant, organisé en Etat. Nous voilà donc arrivés à un point de vue diamétralement opposé aux théories de M. Baïkoff: le droit international est, en pratique, un droit „territorial“ par excellence.

En effet, toutes les règles et institutions du droit des gens ne rentrent-elles pas, en fin de compte, au point de vue de la philosophie du droit, dans une de ces deux catégories, qui s'expliquent et se complètent l'une l'autre:

1^o délimitation territoriale des forces et intérêts de différents Etats (principe différentiel) ou 2^o organisation commune de ces forces et intérêts territorialement délimités, en vue d'un but commun (principe intégral).

Et s'il en est ainsi, n'est-il pas évident que dans les deux catégories de cas c'est précisément la diversité des territoires appartenant à différents pouvoirs souverains qui fait naître la nécessité d'un droit international? L'élément du territoire est, par conséquent, la condition de l'existence-même, la raison d'être de tout le droit international.

Supposons, par contre, pour un instant, que le territoire ne joue pas le rôle décisif qu' on lui attribue généralement dans la conception du sujet du droit international et que le Pape est réellement une personne régulière dans le système du droit des gens moderne. Mais alors — sur quel objet de droit ce prétendu sujet exerce-t-il ses attributions dans la société des Etats? Dans quelle branche du droit international trouvons-nous le Saint-Siège, après 1870, en contrat, en conflit ou en transaction quelconque avec les autres personnes du droit des gens?

Ce n'est évidemment plus au sujet de territoires, à acquérir ou à céder, ni à propos du domaine maritime ou fluvial des Etats, de la liberté de la haute mer ou de la mer territoriale que la Papauté se trouve en rapports avec les Gouvernements temporels? Soit. Est-ce alors à propos de questions de nationalité, d'émigration ou d'immigration, ou pour le règlement international du commerce et de l'industrie? Evidemment non. Seraient-ce les voies de communication internationale, la poste, la télégraphie, les chemins de fer, qui demandent des négociations avec le Vatican? Ou, enfin, le vaste domaine du droit international privé, le droit international pénal? La guerre et la neutralité?! — Non et toujours non. Toutes ces branches innombrables des relations internationales modernes ne se ressentent en rien de l'existence du Saint-Siège.

Alors, où est donc pour la Papauté ce „droit international“, dont elle est soi-disant un sujet régulier? — La vérité est qu' il n'existe pas pour la Papauté, que son objet-même lui échappe, depuis que — et parceque — le Saint-Siège a cessé d'être un pouvoir souverain territorial, — car ce sont précisément les pouvoirs territoriaux seuls qui composent la société d'Etats régie par le droit international. La substance-même de ce droit réclame de ses sujets, comme *conditio sine qua non*, l'élément territorial, — un territoire régi souverainement, c. à. d. circonscrit quant à l'exercice d'un pouvoir souverain et, d'autre part, spécialement affecté à cet exercice, dans le sens de G. Meyer (et, avant lui, de Fricker): „ein räumlicher Umfang der Staatsherrschaft“. Là, où ce „Raum“, résultante d'une répartition ou délimitation historique de territoires, n'existe pas — (et la Papauté, comme pouvoir spirituel et essentiellement universel, se déclare elle-même être au-dessus de ces délimitations territoriales), — le droit international n'existe pas non plus.

Quant aux droits soi-disants „internationaux“, dont le Saint-Siège jouit, en effet, jusqu' à présent dans le domaine de la vie internationale, — et qui ont précisément induit en erreur M. Baïkoff — tels que le droit d'ambassade ou le droit de conclure des traités, ces droits purement formels ne prouvent évidemment rien par eux-mêmes; n'ayant, comme tels, aucune substance déterminée, qui les rattache au droit international plutôt qu'à une autre catégorie juridique, ils ne représentent au fond que des conditions ou des moyens d'exercer certains droits?

Mais quels droits? — C'est ce qu'il s'agit de rechercher et de définir.

L'oeuvre de M. Baïkoff a eu sous ce rapport le mérite de mettre en relief la complète impossibilité, au point de vue scientifique, de nous contenter d'anciennes équivoques; de qualifier, par exemple, les concordats de „traités internationaux“, mais „sui generis“ et formant une classe à part (Bluntschli, Martens), ou bien de reconnaître pratiquement

le caractère diplomatique des représentants du Saint-Siège et de s'acharner en même temps à prouver en théorie que „le Pape ne possède pas le droit de légation“ (!) et que les représentants des Etats auprès du Saint-Siège ne sont que de simples „envoyés“ privés, jouissant des immunités diplomatiques seulement parce qu'elles leur sont „bénévolement conférées“ par le Gouvernement italien (Nys)!

Désormais il faudra donc choisir: ou bien il faudra reconnaître que le Pape continue d'être une personne régulière du droit des gens, — ce qui imposera l'obligation de réviser la doctrine des personnes du droit international précisément dans le sens de la théorie de M. Baïkoff; ou bien, puisque nous venons de voir que cela n'est pas le cas, il faudra établir clairement que le Saint-Siège, — qui traite d'égal à égal avec les Etats souverains, auxquels il n'est subordonné d'aucune façon, et qui n'est pourtant pas sujet de notre droit international, — doit être indubitablement sujet d'un certain autre droit, qui diffère du droit des gens par sa nature-même et qui ne lui ressemble que *prima facie* et dans certaines institutions spéciales de droit formel.

La question se pose donc comme suit: quelle est la nature du droit qui régit les rapports du Saint-Siège avec les Gouvernements temporels?

Cette question a déjà été posée — ou, plus exactement, effleurée — par Fiore. Se rendant compte de la difficulté, au point de vue juridique, de faire rentrer les rapports dont il s'agit dans le cadre du droit international proprement dit et ne voulant pourtant pas abandonner sa thèse que la Saint-Siège (l'Eglise) est une des personnes du droit des gens, il propose pour ce genre de rapports juridiques le terme de „droit de l'humanité“. Mais cette terminologie (qui, soit dit en passant, est employée aussi par le professeur de Moscou, Comte Kamarovsky, pour caractériser les personnes, — ou plutôt alors la personne! — du droit international) ne dit rien à un juriste. Car si l'on veut parler d'un droit de „l'humanité“, il faut bien définir qui sont donc les per-

sonnes de ce prétendu droit, qui n'appartient qu' à l'humanité tout entière?! Evidemment, ils n'existent pas: là, où il n' y a qu' une seule personne, ou ne saurait, en général, parler d'aucun droit.

Or, la réponse à la question capitale formulée ci-dessus est très simple.

Nous affirmons que le Saint-Siège est sujet d'un „droit entre Pouvoirs“ — d'un „jus inter potestates“ et non du „jus inter gentes“.

Le Pape est bien sujet d'un droit et personne régulière avec pleine capacité juridique, mais dans un domaine spécial de phénomènes de droit, trop peu analysés jusqu' à présent dans leur ensemble. Il s'agirait aujourd' hui de rassembler ces faits épars en un seul faisceau, dans une doctrine juridique nouvelle.

(Suite et fin.)

Über den gesetzgeberischen Grund der zeitlichen Begrenzung des Urheberrechtes.

Von

Luigi Ferrara.

Inhaltsverzeichnis:

1. Gegenwärtige Bewegung der gesetzgeberischen Verbesserungen im Sinne einer längeren Erstreckung des Urheberrechtes, welche bis zum Widersinn ewiger Dauer übertrieben ist.
2. Die Grundlage des zeitlichen Schutzes im senatorischen Berichte des italienischen Gesetzes.
3. Die Wichtigkeit dieser Untersuchung und ihre Wiederverbindung mit der Natur des Urheberrechtes.
4. Verschiedene hierauf bezügliche Theorien. I. Die mehr oder minder rasche unentgeltliche Rückkehr zum allgemeinen Vermögen der menschlichen Kenntnisse.
5. II. Die gemeine Theorie über die Notwendigkeit, die Interessen des Publikums zu befriedigen.
6. III. Das geistige Kapital und die Funktion der Interessen.
7. IV. Die ausschliessenden Absatzverhältnisse und die Funktion der Renten.

1. Nicht nur an sich, sondern wohl auch wegen der wesentlichen Grundfragen, woran es sich anschliesst, ist das Problem der Dauer des Urheberrechtes eines der schwierigsten im Bereich

der Gesetzgebung. In der bekannten und unendlichen Verschiedenheit der Kriterien, der Normen und des Umfanges hinsichtlich des rechtlichen Schutzes eines Geisteswerkes geht man vom höchsten Zeitraume der steten Fortdauer bis zur geringsten Dauer von fünf Jahren. Die grossen, hier im Spiele stehenden Erbschaftsinteressen und die fortschreitende Entwicklung bezüglich des Begriffs eines geistigen Eigentums erfordern häufige, beinahe fortwährende, sehr lebhaft erweogene über diesen Hauptpunkt und über dessen ganze Materie und und bestimmen oft gesetzgeberische Reformen. Bei so grossen Verschiedenheiten ist das Bestreben, welches sich immer klarer abzeichnet und sich in stets grösserem Maassstab bekräftigt, einer längeren Ausdehnung der Dauer des Urheberrechts günstig.

Bekanntlich findet sich die ständige Fortdauer nur in den Gesetzgebungen dreier Staaten aufgenommen: Mexiko¹⁾, Guatemala²⁾, Venezuela³⁾. Darüber wurden viele Urtheile im verschiedenen Sinne⁴⁾ abgegeben. Und obwohl das im Allgemeinen eingeführte System der einheitlichen Fortdauer ganz unbedingt ungünstig ist, findet man dennoch zu ihren Gunsten Ausnahmen in einem und im anderen Gebiete.

Unter den modernen Juristen unterstützt die stete Fortdauer des Urheberrechts überhaupt Osterrieth, welcher immerhin kein Geheimnis daraus macht, dass er sich hierdurch in offenen Widerstreit mit der ganzen modernen Lehre und der grossen

¹⁾ Vgl. Lyon-Caen und Delalain, *Lois sur la propriété artistique et littéraire*, II, 132, 140, Suppl. 101: § 1307 des mex. Gesetzbuches 1871, §§ 1138, 1192 des mex. Gesetzbuches 1884.

²⁾ Vergl. Lyon-Caen und Delalain, II, 115, § 5 des Dekret vom 29. Oktober 1879.

³⁾ Vergl. Lyon-Caen und Delalain, Suppl. 122, § 4 des Gesetzes über das geistige Eigentum vom 17. Mai 1894, wie schon § 2 des alten Gesetzes, 12. Mai 1887, Lyon-Caen und Delalain, II, 165.

⁴⁾ Vergl. Breulier, *Du droit de perpétuité de la propriété intellectuelle*, Paris, Durand, 1856; Gournot, *Du principe des droits d'auteur et de la perpétuité*, Paris, Dentu, 1862; Herold, *Sur la perpétuité de la propriété littéraire*, Paris, Marescq., 1862; Bozzó-Bagnera, *Sulla perpetua proprietà letteraria ed artistica* Palermo, Volpes. 1871; Cavallotti, *Della proprietà letteraria ed artistica e sua perpetuità*, Milano, Politti, 1871; Azevedo, *Étude sur la propriété littéraire, perpétuité, droit international*, Paris, Guillard, 1873; Segni, *La perpétuità della proprietà letteraria*, Piacenza, Porta, 1886; Mack, *De la durée du droit d'auteur*, Paris, Marchal et Billard, 1893; Mack, *De la perpétuité du droit d'auteur*, *Projet d'organisation de la perpétuité du droit de propriété littéraire ou artistique*, Paris, Marchal et Billard, 1897; Alexander-Katz, *Die zeitliche Begrenzung der Immaterial-Güterrechte*, in Festgabe für Richard Wilke, Berlin, Franz Vahlen 1900. Vgl. Osterrieth, *Altes und Neues zur Lehre vom Urheberrecht*, Leipzig, Hirschfeld, 1892, S. 95 ff.

Mehrzahl der Gesetzgebungen der Gegenwart stellt.⁵⁾ Und um etwa seine Ausnahmskriterien zu bestätigen, erinnert Osterrieth, dass die unbeschränkte Dauer des Urheberrechts schon im 18. Jahrhundert mehrmals verlangt wurde⁶⁾; er führt als Beweis dafür die Namen Hericourt und Linguet an; und fügt hinzu, dass im Prinzip auch Lamartine und Talfourd für die stete Fortdauer sich aussprachen; weist auf den französischen Gesetzesentwurf vom 12. April 1863 hin, worin gerade die Norm der steten Fortdauer festgesetzt wurde; und berichtet die einstimmigen Meinungen von Paquy und Zachariae, wobei er bemerkt, dass dieser Letztere den Wunsch aussprach, das gegenwärtige System des zeitlichen Schutzes solle wenigstens möglichst eine Verlängerung der Schutzfrist erhalten⁷⁾. Diese vereinzelt Meinungen haben gleichwohl einen gewissen Einfluss auf einige, in letzter Zeit vorgeschlagene Gesetze geübt, welche neben anderem, die gute Wirkung hervorbringen könnten, die Bewegung gegen eine grössere Ausdehnung der Urheberrechtsdauer immer mehr zu erweitern. Es ist gewiss, dass gerade in diesem Sinne für die gesetzgeberischen Reformen Orientierung gesucht wird.

Gegenwärtig wird nach dem verbreitetsten System ein gleichförmiger Typus in den Gesetzen der verschiedenen Staaten eingeführt. Das ausschliessliche Recht an literarischen oder Kunstwerken ist dem Verfasser während seines ganzen Lebens zugesichert, ferner während einiger Zeit nach seinem Tode den zufolge Erbschaft oder anderweit Anspruchsberechtigten. Der für die Zeit nach dem Tode des Verfassers zugesagte Schutzzeitraum schwankt zwischen einem Minimum von fünf Jahren bis zu einem Maximum von achtzig Jahren; ist aber überwiegend auf fünfzig Jahre festgesetzt.

Die Gesetze anderer Staaten entfernen sich bald mehr, bald minder von einem solchen System. Einige wenden dasselbe nur auf bestimmte Gattungen von Werken an. Die Gesetzgebung anderer Staaten weicht völlig von jenem System ab. Und wieder andere Staaten lassen endlich nur Vorrechte zu.

Eine wirkliche Analogie mit dem verbreitetsten System findet man in den Normen des italienischen Gesetzes, welches das System des unbeschränkten Schutzes der Urheberrechte mit dem sogenannten französischen Systeme in Einklang hatte bringen wollen.

⁵⁾ Osterrieth, a. a. O.

⁶⁾ Osterrieth, a. a. O. Anm. 97 und S. 19 ff. 24 ff.

⁷⁾ Osterrieth, a. a. Anm.

2. Wenn nun dieses unbeschränkte Recht, ein Werk mit künstlichen Mitteln wieder zu erzeugen, einen natürlichen Grund hat, warum — fragt man — die Dauer desselben einschränken?

In dem sehr wichtigen Berichte über den entscheidenden Entwurf des italienischen Gesetzes bezüglich des Urheberrechtes griff Antonio Scialoja die Frage der zeitlichen Dauer des Rechtes an, um diesen Entwurf eingehend zu rechtfertigen. Diese Frage, — bemerkt man im nämlichen Bericht — ist hauptsächlich gegen die Theorie derjenigen gerichtet, welche das Urheberrecht als ein wahres Eigentum betrachten. Denn das Eigentum ist, wie einige behaupten, wenn es nicht ewig dauert, kein wahres Eigentum. Hier besteht folgendes Dilemma: entweder ist das Urheberrecht ein Eigentum; dann muss es unbeschränkte Dauer haben; oder man kann dem Urheberrecht eine solche Dauer nicht gestatten, dann kann man es nicht ein wahres Eigentum nennen. In den zwei Teilen des Dilemmas sind zwei unbegründete Meinungen ausgedrückt: die erstere, welche jedenfalls die beständige Dauer des Urheberrechtes fordert; und die letztere, die diesem Rechte den Charakter des Eigentums, oder wenigstens des sachlichen Rechtes auf immaterielle Güter, in Frage stellt.

Es ist unnötig hier zu wiederholen, was wir gelegentlich schon über die Natur des Urheberrechtes gesagt haben;⁸⁾ es ist auch nicht nötig, noch einmal zu beweisen, dass es ein grosser Irrtum ist zu glauben, das wahre Eigentum sei notwendig ewig.

Es genüge, daran zu erinnern, dass die von der rechtlichen Ordnung auferlegten Einschränkungen nie das wahre Wesen eines Rechtes umwandeln können. Und es ist klar, dass das Eigentum seinen Charakter des höchsten sachlichen Rechtes beibehält, auch wenn es auf eine gewisse Zeit beschränkt ist. Und man wird sehen, dass die zwei uns berichteten und im Dilemma zu Grunde gelegten Meinungen beide sehr wurmstichig sind, zufolge der falschen Voraussetzung, dass die immerwährende Dauer ein wesentliches Element des Eigentumsrechtes sei.

Doch schien es besonders dem Berichterstatter des senatorischen Entwurfs und den anderen Mitgliedern der Kommission „dass es sich nicht der Mühe lohne diese schwierige Frage der gesetzlichen Nomenclatur zu lösen“ und dass es besser wäre das Kriterium der Beständigkeit auszuschliessen und den vernünftigen Grund der

⁸⁾ Ferrara, *L'esecuzione forzata nel diritto d'autore*, Napoli, Pierro 1904. A. M. Kohler, *Autorrecht*, Jena 1880, *Urheberrecht an Schriftwerken und Verlagsrecht*, Stuttgart 1907, *Kunstwerkrecht*, Stuttgart 1908; Berolzheimer, *System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie*, Bd. IV, München, 1907, S. 80—87.

zeitlichen Dauer des Urheberrechts darzulegen. Der obenbenannte Bericht sagt: „Wenn die Dauer der Urheberrechtsausübung lang genug ist, so können ganz gewiss die Vorteile der ständigen Dauer vollkommen erlangt werden, wenn man dabei den Nachteilen auszuweichen trachtet. Da das Urheberrecht im Ganzen wenig teilbar ist und infolge seiner Natur gewisse spezielle Fähigkeiten verlangt, damit man es verwalten, fruktifizieren könne, wird es gewöhnlich vom Urheber selbst oder von seinen unmittelbaren Erben verkauft. Die Geschäftserfahrung lehrt, dass der Preis einer Sache, die man ständig besitzt, nicht sehr von jenem Preise einer Sache verschieden ist, welche man auf lange Zeit besitzen kann.“ „Und in betreff des strengen Rechtes — fährt der Bericht fort — scheint es uns, dass zwar der wesentliche und innerliche Gedanke das rein individuelle Werk des Urhebers ist, dass aber gleichwohl unleugbar in einem wissenschaftlichen, literarischen oder in einem Kunstwerke ein sehr grosser Teil als Darlehn vom allgemeinen Eigentum des menschlichen Verstandes entnommen ist und nur ein Teil als die wahre Schöpfung des individuellen Geistes übrig bleibt. Daraus folgt, dass die lange Nutzniessung der zwei verknüpften Teile vernünftigerweise die Stelle des ausschliesslichen, beständigen Rechtes vertreten kann, da dieses Recht, streng genommen, dem Urheber nur für seinen eigenen Teil gebühren könnte, d. h. für denjenigen, welchen er dem allgemeinen Gut des menschlichen Gedankens entweder als neu und wahr oder als Vereinigung schon bekannter Elementarformen anschliesst. Dieser Gedanke hat vielleicht die Gesetzgeber veranlasst die Dauer zur Ausübung des Urheberrechts zu begrenzen“⁹⁾.

Bei diesem Punkte erscheint das fehlerhafte Dilemma, worüber wir gesprochen haben, gewissermassen auch in dem Berichte, und beweist, welch grossen Einfluss ein starkes Vorurteil sogar bei denen ausübt, die sich vornehmen, ihm keine Wichtigkeit beizulegen.

„Entweder ist das Urheberrecht ein wahres, beständiges Eigentum — sagt weiter Scialoja, — dann kann das Gesetz es nicht begrenzen; oder es ist vernünftig, dass es auf einen gewissen Zeitraum begrenzt werde; in diesem Falle können die Gründe dieser Begrenzung, welche sowohl aus der natürlichen Beschaffenheit des Gegenstandes, als auch aus der Rücksicht höherer Ordnung für das Privatinteresse gezogen sind, nur mässig hinsichtlich des Urhebers, wie in Bezug auf Dritte angewendet werden. Der Punkt, an dem die Dauer des Urheberrechts endigen soll, ist durch das Zusammentreffen des unbeschränkten Rechtes des Urhebers auf jenen Teil seines Werkes, das seine Schöpfung ist, mit dem anderen Rechte bezeichnet, welches die Allgemeinheit hat, diesen neuen Teil in das allgemeine Gut des menschlichen Verstandes eintreten zu lassen, auf welchem, so zu sagen, derselbe sich eingepflanzt hat: dieses Recht der Allgemeinheit findet seinen Grund darin, dass jener neue Teil nur eine vom Urheber gemachte Modifikation dessen ist, das schon allen angehörte, wobei ausserdem der Urheber Mittel und Materien gebrauchte, die er aus dem allgemeinen Dépôt entnahm“¹⁰⁾.

Hier ist also mit grosser Genauigkeit die Grundlage der zeitlichen Dauer des Urheberrechts festgesetzt. Antonio Scialoja's

⁹⁾ Relazione dell' Ufficio Centrale del Senato sul progetto di legge relativo alla proprietà letteraria ed artistica. Atti del Parlamento italiano, Sessione 1863, VIII Legislatura. Documenti. Vol. II Roma 1885, § 2. S. 860.

¹⁰⁾ Anf. Bericht.

Scharfmann hat schon vor vierzig Jahren in jenem denkwürdigen Berichte vom 24. Oktober 1864 den wahren rechtlichen Begriff bestimmt, worauf sich die zeitliche Dauer des Urheberrechtes gründet. Neuerdings nun kehrt mancher Rechtsgelehrte²¹⁾ in Deutschland nach so langem Schwanken einseitiger, verfehlter oder sonderbarer und unvollständiger Kriterien zu Scialoja's Begriff zurück.

Nach Hinweisen auf die widersinnige Theorie der Vorrechte behauptet Scialoja, dass das Urheberrecht seine „Wurzel“ und sein „Recht zu bestehen“ in der Erzeugung des Werkes hat, und dabei gibt er bedeutende Erwägungen. Man könnte wirklich sagen, — fügt er bei — dass infolge dieser Prämisse die Dauer des Rechtes gemäss der Wichtigkeit des Werkes bemessen werden sollte, d. h. nach der Wichtigkeit der vom Verfasser der Menge der allgemeinen Kenntnisse an gereichten neuen Schöpfung. Der Gesetzgeber aber kann nur praktisch durchführbare Unterscheidungen festsetzen; das wäre hier nicht der Fall. Und ausserdem trägt die Vollziehung des Urheberrechtes, auch in einem und demselben Zeitraume, gemäss der grösseren oder minderen Wichtigkeit des Werkes, mehr oder weniger ein. Die materielle Wichtigkeit eines Werkes steht nicht genau im Einklang mit dem Verstand, welches er dem Verfasser verschaffen kann; aber die materielle Dauer des Rechtes hängt nicht so eng mit der Wichtigkeit zusammen. In jedem Falle ist es ein unumstössliches Universalgesetz, dass die materielle Bedeutung der literarischen Arbeiten mit weit mehr der Ausbeutung der Abzüge entspricht als dem wirtlichen Verdienst der Werke²²⁾.

3. Die verschiedene Auffassung bezüglich der Natur des Urheberrechtes hat auch einen grossen Einfluss auf die Bemessung der Dauer des Rechtes aus: deswegen hat die Frage der Dauer gleichzeitig theoretische und praktische Wichtigkeit.

Natürlich lassen jene keinen Schutzzentrum zu, welche dem Verfasser jedes ausschliessliche Recht der Ausbeutung auf das eigene Werk aberkennen: die Wiedererzeugung geht im weitesten Sinne in die Freiheit des Gebrauchs über, welche dem Käufer mit Bezug auf die gekaufte Sache rückhaltlos zusteht.

Gegen diese Widerarrichtigkeiten wäre es unnütz und irrtümlich die Vorstellung eines „specum adiectum tacitum“, mit Pütter, anzunehmen, auf Grund dessen der Käufer kein Recht der Wiedererzeugung erlangt²³⁾; wie es ebenfalls unnütz und irrtümlich wäre, mit ihm ein Gewinnschuttsrecht als einzige Grundlage des

²¹⁾ Alexander-Katz, a. a. O. S. 25.

²²⁾ Oien angef. Bericht.

²³⁾ Pütter, Der Buchwucherer nach seinen Grundsätzen in Rechtsgewiss. v. Meumann, Weidmannsch. 1773 § 55, S. 46.

intellektuellen Eigentums und des bezüglichlichen Schutzes anzuerkennen¹⁴⁾. Sehr sonderbar ist ferner die Auffassung eines der Menschheit zu Gunsten des Verfassers auferlegten, unentgeltlichen Dienstes, d. h. jene Auffassung, worauf die verneinenden Theorien von Francesco Ferrara, Proudhon, Carey und anderen entscheidend zurückgeführt werden können.

4. Indessen erscheint die Idee der Unentgeltlichkeit auch in den moderneren Theorien.

Nach Kohler's Ansicht, der in dieser Materie des Urheberrechts einer der scharfsinnigsten und kompetentesten Schriftsteller ist, sollten die besten, geistvollen Männer verpflichtet sein, ihren Eigentumsanspruch auf die besten Werke nach einer gewissen Zeit zu Gunsten des Volkes aufzuopfern, da in dieser Hinsicht die Allgemeinheit ein natürliches Recht beansprucht, weil es sich hier um ein Element der Bildung handelt. Die immateriellen Güter, welche die Elemente der allgemeinen Kultur geworden sind, müssen gemeinschaftliche Güter sein und sich stromweise im Ozean des intellektuellen Lebens vereinigen. Dies ist ihre Bestimmung und dies soll der Zweck der rechtlichen Normen sein. Die Zueignung für den einzelnen ist nur gerechtfertigt, sofern das rechtliche Gut noch den Zwecken des einzelnen dienen kann. Unsere klassischen Werke sind das lebende Element unserer geistigen Welt geworden; ein Element, welches uns allen als etwas Eigenes angehört, und wofür man kein Privatrecht der ausschliesslichen Verfügung heranziehen kann. Das geschieht für alle Geisteswerke, für alle immateriellen Güter, die ein Urheberrecht begründen können: folglich auch für die Erfindungen. Es sind immer Güter, welche, nachdem sie auf eine gewisse Zeit im Verkehr geblieben sind, „res communes omnium“ werden müssen und das allgemeine Vermögen der menschlichen Kenntnisse, sowohl als Grundlage der schon gesammelten Elemente, als auch als Antrieb und Wegweiser zu neuen Arbeiten, vermehren sollen. Dieser Endzweck, auf welchen auch die Erfindungen hinziehen, soll sie dem Gebiete der Privatherrschaft entziehen. Man würde sich der Tendenz ihrer ökonomischen Natur entgegenstellen, wenn man sie der Herrschaft des Erfinders untergeordnet liesse, auch nachdem die Erfindung schon in das gemeinschaftliche Leben eingetreten und bereits ein sehr bekanntes Element der Technik geworden ist. Es ist die Aufgabe des positiven Rechtes, diesen immateriellen Gütern einen

¹⁴⁾ Pütter, a. a. O. § 106 ff. besonders § 121 und 122, erwähnt von Alexander-Katz, a. a. O.

mittleren Schutzzeitraum zu sichern. Allerdings ist das Kriterium für die Bestimmung der verschiedenen Schutzzeiträume von der grösseren oder minderen Schnelligkeit abhängig, mit welcher die verschiedenen Arten der immateriellen Güter in das gemeinschaftliche Kulturleben eintreten. Das heisst: man muss nicht nur die Natur des rechtlichen Gutes, sondern auch das öffentliche Interesse ins Auge fassen, worauf sich der dem einzelnen auferlegte Verlust des ausschliesslichen Rechtes gründet¹⁵⁾.

Auf diese Art beabsichtigt Kohler die Grundlage der zeitlichen Dauer des immateriellen Rechtes in ihrem inneren Wesen zu erklären. Gegen diese Theorie wurden mehrere Einwände erhoben und noch andere kann man machen. Niemand leugnet — hat man gesagt —, dass die Objekte des Urheber- oder Erfinderrechtes umso wichtiger sind, je mehr sie sich allgemein verbreiten, und umgekehrt. Die Verbreitung und die Einbürgerung in der allgemeinen Kultur bilden gerade die normale Funktion dieser Objekte. Wenn man aber dem Urheber, als Folge eines natürlichen Rechtes, das ihm für die Geistesarbeit zukommt, eine Vergütung für den zum allgemeinen Wohl erzeugten und angebotenen Genuss bewilligt — wie kann man je annehmen, dass in einem Augenblicke diese Vergütung ohne weiteres aufhören soll, sodass der öffentliche Genuss ein unentgeltlicher würde? Es ist gewiss, dass der Urheber und Erfinder der Menschheit nur im intellektuellen und industriellen Sinne dienen sollen. Das Werk erfüllt ganz gut seine Funktion, auch wenn der Erzeuger einen Vermögensnutzen daraus zieht. Eine Vergütung soll für den Urheber oder Erfinder die gerechte Folge der eigenen Arbeit sein, so lange er eine solche Vergütung noch erlangen kann. Es ist leicht gesagt, dass auch die Bestbegabten die Pflicht haben, ihre Werke der Menschheit unentgeltlich anzubieten. Die bestehende Tendenz zur Einverleibung der Werke in das gemeinschaftliche Gut des menschlichen Wissens erklärt nichts, und im allgemeinen beweist sie nicht, aus welchem Grunde der vermögensrechtliche Wert des Werkes, das „immaterielle Gut“ im rechtlichen Sinne „*res communis omnium*“ wird. Daraus folgt keine rechtliche Auslegung, sondern nur eine Vorstellung, ein Vergleich, woraus erhellt, dass eine immer grössere Anzahl von Menschen den Genuss des erzeugten Gutes erlangt und sich seiner mit Vorteil für andere Zwecke bedient. Der richtige Punkt

¹⁵⁾ Kohler, Autorrecht, S. 46 ff. Deutsches Patentrecht, S. 14 ff. Handbuch des deutschen Patentrechtes in rechtsvergleichender Darstellung. Mannheim 1900. S. 55.

liegt darin, dass je wichtiger ein Werk ist, desto mehr die Allgemeinheit ein Geldinteresse und das Bedürfnis hat, den durch das Werk erzeugten Genuss immer mehr und mehr gemäss den zunehmenden Erfordernissen und der grösseren Verbreitungsnotwendigkeit befriedigen können. Auch ist es wahr, dass dieses öffentliche Interesse sich je nach der Art, zu welcher das Werk gehört, früher oder später einstellt, und dass es sich bei den Erfindungen mit der höchsten Dringlichkeit offenbart. Das ist gewiss ein Umstand von sozialer Bedeutung und allgemeiner Wichtigkeit, welche vom Gesetzgeber bei Feststellung der Dauer des rechtlichen Schutzes in Rechnung gesetzt werden soll. Wie man aber vom Erzeuger der wichtigsten Nahrungs- oder Verbrauchsgegenstände mit Recht nicht verlangen kann, dass er diese dem Volke unentgeltlich anbiete, nur weil man das Bedürfnis dafür fühlt, so ist es weder gerecht, noch richtig, die öffentliche Herrschaft über die immateriellen Güter grundsätzlich vom Bedürfnis herzuleiten, welches ihren Genuss selbst erzeugt.¹⁶⁾ Die Theorie unterliegt noch anderen Beanstandungen. Sie gründet sich in der Tat auf soziale und ökonomische Elemente, ist das Resultat von Gelegenheitskriterien und sogar sentimentalischen Betrachtungen, aber sie hat keine rechtliche Grundlage. Gegenüber dem unstreitbaren und unbestrittenen Rechte des Einzelnen bezüglich der eigenen, intellektuellen Arbeit, stellt man nur das Interesse, nicht aber ein anderes Recht des Publikums. Und dieses Interesses wegen nimmt man, als allgemeine Regel in einer ganzen, viel umfassenden Kategorie der Rechte, ein nur in speziellen und gewissen Fällen gerechtfertigtes Ausnahmskriterium an: d. h. das Kriterium der Expropriation für die öffentliche Nützlichkeit. Aber was noch schlimmer ist: die Expropriation erfolgt ganz ohne irgendeine Entschädigung.

Andererseits ist es nicht richtig zu sagen, dass eine Expropriation des Einzelnen allein gerechtfertigt ist, sofern das rechtliche Gut noch den Zwecken des Einzelnen dienen kann. Wenn man auch von der materiellen Unmöglichkeit absehen wollte, diese Unterscheidung anzuwenden; und wenn man auch mittelst Hypothese diese sehr sonderbare Ausscheidung des ausschliesslichen, als unnützen alten Plunders betrachteten Rechtes annähme, so bleibt doch immer ein Zweifel über den Expropriationsgegenstand übrig. Wenn man von den im Werke ausgedrückten Ideen spricht, ist es klar, dass man sie nicht zueignen kann, und alsbald nach ihrer Veröffentlichung gehen sie in das

¹⁶⁾ Alexander-Katz, a. a. O. 37 ff.

Gebiet der allgemeinen Kultur über, indem sie ein gemeinschaftliches Gut werden; wenn man aber hingegen von der einem gewissen, intellektuellen Inhalt gegebenen Form spricht, braucht man nicht zu beweisen, dass diese als Produkt der Arbeit gerade das grundsätzlich unbegrenzte, natürliche Eigentum des Urhebers ausmache. Das rechtliche Gut dient immer den Zwecken seines Erzeugers, und es bleibt im Besitze desselben und seiner Nachfolger, so lange das positive Recht es erlaubt.

(Schluss folgt.)

Wesen und Aufgabe der Kriminalanthropologie.

Von

Hans Gross.

Es gibt wenige Worte, welche wir Leute vom Strafrecht in Zusammensetzungen und mit allerei Suffixen ausgestattet, so häufig verwenden als die vom lateinischen *crimen* abgeleiteten. Wir selbst nennen uns Kriminalisten, wir sprechen von „kriminellern Tatbestand“ und „krimineller Veranlagung“, sogar das Zuchthaus wird „das Kriminal“ genannt, die „kriminalistische Vereinigung“ hat Weltruf erlangt, unsere Wissenschaft heißt häufig Kriminalrecht und die Grundlage aller unserer theoretischen und praktischen Arbeit ist die Kriminalität. Und erst die Zusammensetzungen: Kriminalanthropologie, — soziologie, — psychologie, — politik, — museum, — polizei, — statistik, alles bis herab zum Kriminalroman wird mit diesem Worte gebildet, aber sprachlich richtig ist das Alles nicht. *Crimen* (*κριμα* = Urteil, Rechtshandel, Streit, Anklage) hieß ursprünglich Beschuldigung, Anklage (wir sagen auch heute noch richtig z. B. „die inkriminierte Tat“), dann (zuerst poetisch) und zwar erst nachklassisch: Die Schuld, das Vergehen (namentlich Ehebruch) endlich Laster und schweres Verbrechen; erst sehr spät entstand das, bei uns beliebte Adjektiv *criminalis* = das zum Verbrechen gehörige, mit ihm in Verbindung stehende. Begreiflicherweise konnte es ein so inkorrekt entstandenes Wort zu keiner fixen und zweifellosen Bedeutung bringen, und wurde es erst mit einem so vagen Ausdrucke

wie Anthropologie = „Lehre vom Menschen“ in Verbindung gebracht, so mußten sich sehr verschiedene Begriffe unter das neugebildete Wort einfügen lassen. Streng genommen heißt Kriminalanthropologie nur die Lehre vom verbrecherischen Menschen; aber so wie unter dem Begriff Anthropologie der eine die Biologie des Menschen, der zweite die Lehre von der Entwicklung der Menschheit, der dritte das gesamte medizinische Wissen, der vierte die Darstellung der geographischen Verbreitung des Menschen, der fünfte eine Rassenlehre und zehn Andere wieder etwas anderes verstehen, ebenso muß die Verschiedenheit der Auffassungen noch grösser werden, wenn das Wort „Anthropologie“ mit dem ebenso unsicheren Worte „Kriminal“ in Verbindung gebracht wird. Es kann daher auch der italienischen, sogen. positivistischen Kriminalistenschule von Lombroso und seinen Leuten nicht verübelt werden, wenn ihr die ebenfalls ganz willkürliche Bezeichnung „positivistisch“ nicht genügt, und sie sich „kriminalanthropologische“ Schule genannt hat. So, wie sich diese Schule dann allmählich entwickelte, musste sie wohl die Kr. Anth. zu ihrem Gebiete machen, und darunter die Lehre von den Eigentümlichkeiten des Verbrechers verstehen. Sie begnügte sich natürlich nicht mit den körperlichen Erscheinungen, sondern mußte auch die seelischen heranziehen und wenn sie auch nicht ausdrücklich zwischen Krim. Somatologie und Krim. Psychologie unterschied, so hat sie sich doch tatsächlich für die Erscheinungen in beiden Richtungen interessiert.

Nun sind die italien. Positivisten aber nicht dabei stehen geblieben, die Eigentümlichkeiten der Verbrecher aufzusuchen und festzustellen, sondern sie haben sich bekanntlich bemüht aus einer Reihe von Eigentümlichkeiten einen Typus, eine Abart, eine Rasse zu konstruieren. Hatte man aber einmal einen solchen Begriff, sagen wir Rasse, für den Verbrecher festgelegt; dann mußte man sich auch nach Bestimmungsmöglichkeiten, nach Kennzeichen der Rasse, umsehen, und diese glaubte man in den sogen. Stigmen gefunden zu haben. Wenn dann einer eine gewisse Anzahl von Stigmen

an seinem Körper aufwies, so hatte man ja die Kennzeichen und mit ihnen den gebornen Verbrecher gefunden — es übrigte nur, die Sache zu erklären und das geschah dadurch, dass man zwar nicht bewies, wohl aber behauptete: die Stigmen weisen auf Rückschlag, der geborne Verbrecher ist also ein Mensch atavistischer Natur.

Hierbei musste man sich nun allerdings über zwei Schwierigkeiten hinwegsetzen. Die eine liegt in der Statistik, indem der Prozentsatz der Verbrecher mit den Stigmen ein keineswegs überzeugend grosser ist; man findet Verbrecher ohne Stigmen oder nur mit sehr wenigen, man findet aber auch ehrliche Leute mit oft sehr vielen Stigmen; namentlich will die Lehre mit den Verbrecherschädeln und Verbrechergehirnen gar nicht halten, indem auch hier keineswegs alle, nicht einmal viele Verbrecher sog. Verbrecherhirne haben und ebenso typisch ehrliche Menschen sog. Verbrecherschädel tragen. Die zweite Schwierigkeit liegt in der Unmöglichkeit, den Begriff des Verbrechers zu fixieren und die Untersuchungen gerade auf „Verbrecher“ einzuschränken und auszudehnen. Was man diesfalls tun kann, richtet sich immer nur auf die Eingesperreten, deren Umfang sich aber nie mit dem der Verbrecher deckt. Eingesperret sind auch Unschuldige, Affektverbrecher, Leute die durch Unglück etc. in traurige Lage kamen und andere, die wissenschaftlich nicht als Verbrecher bezeichnet werden können. Dagegen gehen frei herum und bilden mit die Gegenbeispiele für „ehrliche Leute“ alle, die schon abgestraft wurden, die erst später abgestraft werden, alle, die nicht erwischt wurden, alle, die abscheuliche Niederträchtigkeiten begehen, sie aber in einem Maasse zu halten wissen, das nicht in den Rahmen des Strafgesetzes fällt und endlich alle, die ihrer Natur nach Verbrechen begehen würden, wenn nicht ihre glücklichen Verhältnisse sie nie zum Verbrechen gezwungen hätten (Ferrianis „Glückliche Verbrecher“).

Dass aber Zahlen, die unter den genannten zwei Schwierigkeiten gefunden wurden, gar nichts beweisen, braucht nicht weiter dargelegt zu werden. Fragt man nun, wie das, von

den Positivisten doch noch gefundene Material zu erklären ist, so suchen wir die Antwort dort, wo sie in allen diesen Fällen zu finden ist: in der Zurückführung verschiedener Erscheinungen auf eine gemeinsame Ursache: Sie sind unter einander nicht kausal, sondern bloss von etwas Gemeinsamen kausiert, sie sind nur verschiedene, von einander unabhängige Wirkungen Einer, ausserhalb ihrer Kreise liegenden Ursache. Wie das auf unsere Frage anzuwenden ist, darüber sind wir heute kaum mehr in Zweifel. Wir sehen vor allem ab von allen Verbrechen, die uns in der hier zur Sprache kommenden Richtung nicht interessieren, also allen Affektverbrechen, die in grösster Not, in falscher Auffassung oder aus Passion Verbrechen begingen (Raufer, Wildddiebe, Duellanten, etc.), vielleicht auch von vielen, die schlechtem Beispiele, der Verführung und gewissem Zwange zum Opfer fielen. Wir kümmern uns also bloss um die eigentlichen Verbrecher. Wer darunter zu verstehen ist, das weiss jeder, aber es lässt sich nicht besonders sagen. Gewohnheitsverbrecher besagt viel zu viel, Gewerbeverbrecher ebenfalls, am besten kommt man zu einer Fixation des Begriffes, wenn man auf die Unentschuldbarkeit des Vorgehens Gewicht legt, auf den Mangel irgend einer Ausrede, wenn man den Betreffenden einen Verbrecher um des Verbrechens willen nennt; irgend einen wissenschaftlich brauchbaren, technisch richtigen Ausdruck haben wir nicht und werden ihn auch kaum finden; vielleicht sagt man einmal kurz „Verbrecher im kriminalanthropologischen Sinne.“ Wie diese Leute entstehen, darüber zweifeln wir heute auch nicht mehr; wir wissen, dass Erziehung, Beispiel, Verführung, Not, Alkohohl und unzählige andere Momente, die wir das Milieu oder besser die Kultur des Einzelnen und die mitwirkenden Äusserlichkeiten nennen, einen grossen Teil der Faktoren darstellen und eine Resultierende zum Verbrechen bilden. Aber alle diese, von aussen wirkenden Momente sind zweifellos nur ein Teil dieser Faktoren, die anderen ergeben sich aus den Anlagen des betreffenden Menschen, sie sind also die inneren Faktoren. Dass es Menschen von

böser Veranlagung gibt, dass diese Veranlagung schon von allem Anfange an in dem Menschen vorhanden war und dass eine solche hochentwickelt böse Veranlagung den Menschen zum Verbrechen treibt, auch wenn er in günstige Verhältnisse kommt, das haben wir von jeher gewusst und daran zweifelt auch niemand: Wir können also sicher in diesem, aber auch nur in diesem Sinne von gebornen Verbrechern sprechen; es sind dies jene traurigen Beispiele von unerziehbaren, uneinflussbaren Leuten, die in vielleicht ganz gute Verhältnisse gelangten, auf die vielleicht nicht unrichtig eingewirkt wurde, die aber eben wegen ihrer so üblen Veranlagung unentrinnbar dem Unsozialen, dem Verbrechen zustreben.

Freilich gibt es auch viele — und das werden wohl die meisten sein — bei welchen innere und äussere Momente zusammen dem Verbrechen entgegen führen, also böse Veranlagung und übles Milieu, wir haben aber hier bloss von jenen zu sprechen, bei welchen die böse Veranlagung allein den Verbrecher bildete oder bei welchen diese Veranlagung es erleichtert hat, den schlechten äusseren Einflüssen — etwa Not, Alkohol, Verführung etc. — nicht widerstehen zu können. Was wir Veranlagung nennen, wie sie entsteht, wann dies geschieht, wer und was die Ursache ist, das wissen wir auch nicht und werden es wahrscheinlich nie wissen: wir wollen uns mit dem Gemeinplatz begnügen, dass es sich um anteparte Vorgänge, Vererbung, Mischungen, Einwirkungen und Entwicklungsmodalitäten handeln muss, die, wenn unglücklich gebildet, auch zu unglücklicher Veranlagung führen werden, Nennen wir die schädigenden Ursachen, der Kürze wegen Noxen. Von diesen sprechen wir ja auch allein. Selbstverständlich äussert aber jede solche Noxa ihre Wirkung nicht bloss auf psychische, sondern auch auf somatische Eigenschaften und es kann also irgend eine Noxa einen mangelhaft gebildeten Schädel, mangelhaft gegliederte Finger und zugleich ungünstige geistige Entwicklung veranlassen, es ist also die genannte Noxa die Ursache und eine Reihe von körperlichen Stigmen und von schlechten psychischen Eigen-

schaften die Wirkung und deshalb fallen Stigmen des Körpers und schlechte, etwa verbrecherische Veranlagung häufig zusammen. Aber auch das hat man früher gewusst. --

Diese Stigmen hat man nun auch unter dem Begriffe der „Degenerations Zeichen“ vereinigt, ohne festzustellen oder feststellen zu können, was man eigentlich unter „Degeneration“ verstehen will. Freilich weiss jeder, was man damit meint — etwa Entartung, Verkommensein, Falschbildung, unrichtige Entwicklung — darin stimmen wir alle überein, aber definieren können wir Degeneration doch nicht. Gleichwohl interessiert sie uns in erster Linie. Ich habe wiederholt darzutun versucht, dass Degeneration eine „negative Zuchtwahl“ ist; ebenso wie sich bei der natürlichen Zuchtwahl die Natur bestrebt, das zweckmässige zu erhalten und fortzubilden, das unzweckmässige so rasch als möglich wieder auszuschalten, so bestrebt sich die „negative Zuchtwahl“, die Kultur, beim Menschen auch den mangelhaft entwickelten Individuen fortzuhelfen, sie zu erhalten und wo möglich so weit zu bringen, dass sie sich und ihre Fehler fortpflanzen. Ähnlich geht die Kultur mit Haustieren vor und erhält nicht bloss mangelhaft entwickelte Individuen, sondern treibt mitunter auch „Zweckdegeneration“: Rennpferde, Mastschweine, krummbeinige Dakel, hörnerloses Rindvieh etc. Durch das Fortzüchten mangelhaft ausgestatteter Individuen bilden sich die Degenerierten weiter und so gibt es nur degenerierte Menschen und Haustiere, denn bei den wilden Tieren beseitigt die Natur alle, die auch nur eine Spur von Degeneration aufzeigen noch eher, bevor sie die Degeneration auf Nachkommen übertragen haben.

Wenn wir nun daran festhalten, dass alle Degeneration antepartkasiert ist, so werden wir sagen: Wir müssen annehmen, dass sich in der Zeit vom Momente der Empfängniss bis zur Geburt oft irgend eine Noxa geltend machte. Ihre Wirkung kann bei der Schaffung eines einzigen Mancos ihr Bewenden finden: Der betreffende Mensch hat dann z. B. sechs Finger an jeder Hand, oder Anlage zur Tuberkulose, oder antisozialen

Sinn mit in's Leben gebracht. Meistens wird aber die betreffende Noxa nicht bloss ein Übel sondern mehrere oder ihrer viele kausiert haben, wie wir ja überhaupt wahrnehmen, dass jeder schädigende Einfluss meistens mehrere schädliche Folgen nach sich zieht. Es werden also in Folge einer wirkenden Noxa oft mehrere, bisweilen auch sehr viele Degenerationsmomente auftreten, und wenn man dieses „bisweilen“ mit „immer“ verwechselt, dann steht man allerdings auf dem Standpunkte Lombrosos und seiner Leute; wir wollen aber bloss sagen: eine anteparte Noxa kann eine oder mehrere oder viele schädliche Folgen an dem Individuum zum Ausdruck bringen, es kann also auch diese Noxa u. A. zugleich eine Anzahl von körperlichen Missbildungen (Stigmen-Degenerationszeichen) und eine unglückliche geistige, verbrecherische Anlage kausieren.

Weil also verbrecherischer Sinn und Degenerationszeichen zusammen vorkommen können, so interessiert sich die moderne, wissenschaftliche Kriminalanthropologie auch für diese Erscheinung, sie beobachtet, notiert, studiert und untersucht sie — aber Deduktionen macht sie nicht, sie stellt auch diesfalls keine Lehrsätze auf. Wenn also z. B. wahrgenommen würde, dass Verbrecher schwerster Gattung, etwa alle, sechs Finger an jeder Hand, Wolfsrachen, angewachsene Ohrläppchen und zwei Haarwirbel haben, so werden wir dies als interessant notieren und untersuchen, wir werden aber nicht behaupten dass die verbrecherische Anlage dieser Leute mit den Körperstigmen in direktem Zusammenhange stehen, oder dass man diese Leute sofort als Verbrecher erkennen musste, weil sie so viele Degenerationszeichen am Körper aufgewiesen haben, oder, dass sie deshalb Verbrecher werden mussten.

Direkten Zusammenhang könnte man vermuten zwischen verbrecherischer Veranlagung, antisozialer Gesinnung, und den sogen. Verbrechergehirnen; wir werden diesfalls zuwartende, beobachtende Stellung einnehmen, da wir wissen, dass es schwere Verbrecher mit scheinbar schönstem Gehirn

und völlig harmlose Leute gibt, die wirkliche sogen. Verbrechergehirne trugen.

Eine eigentümliche Stellung nimmt begreiflicher Weise die Frage nach der Schädelform ein. Dass z. B. eine abnormale Spannweite keinen direkten Zusammenhang mit der Beschaffenheit des Gehirns haben kann, ist zweifellos, wohl aber muss die Gestaltung der Gehirnkapsel auf das Gehirn Einfluss haben, es kann daher Missbildung des Schädels das Hirn schädigen, so dass dadurch auch verbrecherische Veranlagung bedingt werden kann. Ebenso ist es nicht unmöglich, (aber nicht mehr,) dass Schielen, Linkshändigkeit, Farbenblindheit, sogar gewisse Ohrformen, doppelte Haarwirbel und sonstige Abnormitäten des Haarwuchses in irgend einer Weise mit der Form des Hirnes oder dessen Beschaffenheit und dadurch mit gewisser Veranlagung im Zusammenhang stehen.

Werden aber die Degenerationszeichen verschiedener Art vorsichtiger vielleicht bloss Abnormalitäten d. h. Abweichungen von den gewöhnlich Vorkommenden genannt, werden sie in diesem Sinne beobachtet und studiert, so müssen sie allerdings das Interesse der wissenschaftlichen Kr. Anth. erwecken; sie stellen dann einen Teil ihres Wahrnehmungsgebietes dar, wobei aber stets nur sammelnd und konstatierend, nie aber noch deduzierend und abstrahierend vorgegangen werden soll.

Ein verwandtes Gebiet bilden Emanationen, die augenscheinlich von bestimmten psychischen Anlagen wirklich oder nur scheinbar veranlasst werden. Das letztere scheint öfter vorzukommen, als man angenommen hat; man behauptet z. B. dass Tätowierungen charakteristisch für Verbrecher seien; heute weiss man, dass einfach rohere, kräftig-sinnliche und energischere Naturen für Tätowierungen Interesse zeigen: dass aber Leute mit den genannten Veranlagungen auch ein starkes Kontingent für Verbrechen stellen, ist sicher nahelegend, und da nun hiernach viele Verbrecher tätowiert sind, so interessieren wir uns sicher für diesen in der Tat merkwürdigen Hang. Ebenso steht es mit Gaunersprache und -Zeichen; so wichtig und lehrreich jede Gaunersprache ist,

so sehr wissen wir doch heute, dass der Gebrauch eines Sonderidioms durchaus nichts charakteristisches für die Verbrecherwelt darstellt. Die Gaunersprache ist keine Geheimsprache sondern ein Jargon, wie ihn Jäger, Studenten, Soldaten, Börsianer, Prostituierte und sonstige Gruppen untereinander gebrauchen; dass auch die Verbecher eine besondere Gruppensprache haben, zeigt nur ihre Organisation und ihr Gefühl von Zusammengehörigkeit, sonst nichts. Eine andere Frage richtet sich nach der Natur und der Eigentümlichkeit der Gaunersprache, welche allerdings in ihrer Form, in ihrem Bau, ihrem Witz und ihren seltsamen Eigentümlichkeiten ein reiches Gebiet für psychologische Studien abgibt.

Die Zinken, die geheimen Zeichen der Gauner dürften an sich auch nichts Charakteristisches für das Wesen der Verbrechen darstellen. Allerdings finden wir ähnliches bei anderen Gruppen nicht (höchstens bei Schulbuben), aber diese benötigen ihrer nicht, das Verdeckte braucht nur der Verbrecher, deshalb verwendet er allein Zinken. Dass sie nicht im Wesen des Verbrechens liegen, zeigt ihr, jetzt rasches Verschwinden, bedingt durch die grössere Verbreitung der Kenntnis des Lesens und Schreibens und der besseren polizeilichen Überwachung. Die Eigentümlichkeiten der Zinken gewähren aber ebensoviel psychologisch interessantes wie die Gaunersprache.

Dieses psychologische Moment bildet überhaupt das weit-aus grösste Gebiet für die Kr. Anth. Die Verstandes- und Gemütstätigkeit der Verbrecher in grossen und kleinen Zügen, ihr Gewissen, ihr Gefühl, ihre Scham und Reue bieten uns unabsehbare Möglichkeiten für, allerdings ausnahmslos sehr schwere Studien. Ebenso der Verstand des Verbrechers, über den wir uns durchaus nicht klar sind: Wir wissen, dass wir unter den Gaunern oft raffiniert gescheite, sogar geradezu genial veranlagte Leute finden; und doch treffen wir auf Erscheinungen, die sich nicht recht erklären lassen, da wir z. B. bemerken, dass die, verbrecherischen Zwecken zugewendete Mühe, Sorgfalt und Intelligenz viel ertragreicher wäre

benutzt worden, wenn man sie in ehrlicher Absicht ausgebeutet hätte. Oder die berühmte „Eine grosse Dummheit“, die fast bei jedem wichtigen Verbrechen begangen wird, und die geradezu zu der Meinung verführen könnte, es mangle dem echten Verbrecher an irgend einem Punkte der Intelligenz, um diese „Eine grosse Dummheit“ vermeiden zu können. Ebenso wichtig ist die hierher gehörige, kriminalanthropologisch so unübersehbar wichtige Frage vom verbrecherischen Aberglauben, bei welchem wir so oft nicht entscheiden können: ist es Dummheit, Mangel an Bildung, falsche Religiosität, echter Aberglauben oder ein psychopathisches Moment. Nicht zu übersehen ist das oft höchst charakteristische Moment der Simulationen: falsche Namen, Leiden, Zustände, falsches Aussehen, falsche Merkmale etc. —

Die Erörterung dieser und tausend anderer Fragen bildet dann, systematisch geordnet, die gesamte Erscheinungslehre des Verbrechers, die Lehre von jener Form der Rechtsverletzungen, wie sie, äusserlich wahrnehmbar, durch den Verbrecher und sein Sonderdenken geschaffen wird — sie zeigt uns, wie er denkt und arbeitet, was er will und kann.

Was uns die Krim. Statistik in krim. anthrop. Beziehung Alles lehren wird, das weiss niemand. Jedenfalls wird erst eine besondere Methode ausgearbeitet werden müssen, die uns gestattet, das ungeheure, von ihr gebotene Material systematisch und erfolgreich auszunützen. Ebenso wenig wissen wir heute noch, wie wir alle diffusen, verschiedenartig gestalteten psychologischen Beobachtungen verwerten sollen. Vorläufig können wir nichts anders tun, als sie in grösstmöglicher Menge sammeln; vielleicht dürfen wir sie auch gruppieren, am besten wohl, nach verschiedenen Gesichtspunkten, um wahrzunehmen, welche die besten sind. Deshalb ist es für die Krim. Anth. so überaus wichtig, viele klar beobachtete und verlässlich geschilderte „Fälle“ zusammen zu bekommen, die später in verschiedener Weise verwertet werden sollen; diese helfen uns vielleicht am ersten zu den für die Krim. Anthr. so wichtige Aetiologie des Verbrechens. —

Ihre vornehmliche Arbeit findet die Krim. Anthropol. aber in der Bearbeitung rein juristischer und legislatorischer Fragen kriminalistischen Inhalts. Diese Leistungen scheinen eigentlich ausser ihr Gebiet zu fallen, obwohl sie in Wahrheit ihr Ziel sein müssen, da die Untersuchung der strafbaren Vorgänge und die Gesetze, durch welche sie eingeschränkt und verhindert werden sollen, eben der Sondernatur des Verbrechers angepasst werden müssen. —

Zweck und Aufgabe der Krim. Anthropol. ist das Studium des verbrecherischen Menschen und seiner eigentümlichen Erscheinungen in jeder Richtung, in Absicht auf Verwertung bei Rechtsprechung und Gesetzgebung. Wir wollen jedes Gebiet bearbeiten, das uns Erfolge zu geben verspricht, wir haben aber einstweilen viel zu wenig Material und viel zu wenig Kenntnisse um deduzieren und abstrahieren zu dürfen, wir wollen nur beobachten, sammeln und unterstützen, alles andere wäre voreilig und vom Übel.

Zum Dogma von der juristischen Person.

Im Anschluss an die Besprechung von

Hölder, Natürliche und Juristische Personen*)

von

Dr. jur. G. A. E. Bogeng (Berlin).

§ 1. In der Rechtswelt werden unterschieden von den natürlichen Personen (im eigentlichen Sinne: Menschen; unter den Bedingungen einer Rechtsordnung auch solche im juristischen Sinne) durch eine bestimmte rechtliche Gruppierung dieser erscheinende höhere rechtliche Einheiten, die, wofern ihnen selbständige unabhängige rechtliche Wirksamkeit, Rechtssubjektivität (Rechts- und damit Geschäftsfähigkeit) nach juristischer Anschauung eignet, allgemeiner heutiger Sprachgebrauch juristische Personen zu nennen pflegt, um damit, wie Savigny's längst klassisch gewordene Definition (1840) es wollte, zu bezeichnen, dass sie bloss zu juristischen Zwecken angenommen werden. Diese Erläuterung (ursprünglich eines Kunstwerkes römischer Gesetzestheorie, das schon die wissenschaftliche Teilnahme der Postglossatoren gefunden hatte) wurde Ausgangspunkt zahlreicher moderner Theorien über die Bedeutung der Erscheinung

*) In meiner Abhandlung „Die Deutsche Rechtsphilosophie im Zwanzigsten Jahrhundert“ (Archiv I. Heft 1, S. 139—148) war ich im Raum zu sehr begrenzt, um das Werk von Hölder gemäss der ihm zukommenden Bedeutsamkeit zu würdigen. Zur Ausfüllung dieser Lücke erfolgt hierüber nun eine besondere Abhandlung aus berufener Feder. Berolzheimer.

höherer rechtlicher Einheiten für das Rechtsleben. Denn die Formulierung des Problems der juristischen Person durch den grossen Romanisten gab nicht seine Lösung.

§ 2. Die Geschichte des Wortes Person in der Betrachtung des Menschen als physisches, historisches, metaphysisches Problem sowie die geschichtliche Entwicklung des Begriffes Persönlichkeit als einer der Person beigelegten Eigenschaft kann hier nicht erörtert werden, obgleich die allgemeinen Anschauungen über Person und Persönlichkeit in sehr engem Zusammenhange standen und stehen mit den juristischen über sog. Rechtspersönlichkeit. Kurz aber muss hingewiesen werden auf die formale Entwicklung der juristischen Person durch das römische Privatrecht (und ihre Fortentwicklung durch die sich auf dieses gründenden Rechtsordnungen), weil sehr viele moderne Theorien der juristischen Person an Ergebnisse dieser Rechtsbildung anzuknüpfen suchen, um einen erkenntnistheoretisch nicht fixierbaren Begriff mit rechtswissenschaftlich empirischem Material (wie er durch seine Entwicklung im positiven Rechte zum formalen Ausdruck gelangte) gewissermassen entwicklungstheoretisch psychologisch zu präsumieren.

§ 3. Um die juristische Person als Institut des römischen Rechtes usw. zu verstehen, muss man die engen Wechselbeziehungen zwischen Wirtschaft und Recht, die Mitbestimmung der Rechtsgestaltung durch wirtschaftliche Einwirkungen beachten. Der Kreislauf der Wirtschaft nimmt seinen Ausgangspunkt vom Vermögen. Ein Rechtswirtschaftsverband besteht erst, wenn die Rechtsgenossen wirtschaftlich Vermögensträger sind.¹⁾ Und zwar Vermögensträger in dem Sinne geworden sind, dass ein Rechtsgenosse innerhalb des rechtswirtschaftlichen Verkehres grundsätzlich als Träger eines Vermögensbegriffes erscheint; eine juristische Anschauung, die mit fortschreitender Rechtentwicklung immer mehr den sich stetig mehrenden Fällen widersprechen musste, in denen mehrere Vermögenseinheiten (wenn auch unter formaler Trennung) in einer Hand vereinigt blieben, so dass die im römischen Rechte noch wenig angestrebte Ausbildung des Vermögensbegriffes mehr und mehr zu einer Hauptaufgabe moderner Rechtswissenschaft wurde. Genaue Umgrenzung des Vermögensbegriffes steht im engen Zusammenhange mit der Lehre von der juristischen Person, da sie entscheidend ist für deren Stellung im rechtswirtschaftlichen Verkehre, wie ja auch juristische Personen die ideale, keine wirtschaftlichen Zwecke verfolgen, als Vermögensträger aufzutreten gezwungen sind. Gegensätze zwischen der Sonderwirtschaft eines einzelnen Menschen als Privatrechtsgenossen und einer solchen irgend welcher anderer im öffentlichen Rechte begründeter Einheiten musste sich im Rechtswirtschaftsverbände, wenn auch schon auf früherer wirtschaftlicher Entwicklungsstufe latent vorhanden, in der Zeit auszubilden beginnen in der das Mobiliarvermögen selbständige Bedeutung gewann. Wo für wirtschaftliche Förderung aller (oder mehrerer bestimmter) Rechtsgenossen Vermögen als Einheit nach öffentlichem Rechte umgrenzt war, blieb es als Einheit unkenntlich in dem nur Personenvermögen anerkennendem Privatrechte. Derartige Vermögensmassen lagen ausserhalb desselben, solange sie sich nicht juristisch als Personenvermögen anschauen liessen. Freilich konnte die Privatrechtsordnung solches Vermögen ohne weiteres als gemeinsames Vermögen der natürlichen Personen behandeln. Damit war aber auch eine selbständige Fortbildung seiner Wirtschaftsfähigkeit gehemmt, es war auf privatrechtlichen Wegen zu schwer beweglich um gegenüber den sonderwirtschaftlichen Interessen einzelner natürlicher Personen in genügender formaler Klarheit als Vermögenseinheit zur Geltung gebracht zu werden. Darum blieb eine Rechtsform (oder wenigstens zunächst Scheinform),

¹⁾ Berolzheimer, System IV. 31 f.

zu finden, die derartige Vermögensbegriffe auch innerhalb des Privatrechtskreises als Alleinvermögen juristisch anschaulich machte. Die praktische Lösung dieses (an sich dem öffentlichen Rechte angehörenden) Urproblems der juristischen Person gelang dem römischen Rechte, das nach mannigfachem Zögern neben dem ihm getorenen Rechtsträger, den Menschen, einen von ihm gekorenen, die juristische Person stellte und damit die „geschichtlich entwickelte Macht der gesellschaftlichen Verände in dieser von ihm geschaffenen positiven Form zum Ausdruck brachte“ (Sohn.). So war allmählich der Begriff einer höheren rechtlichen Einheit unter dem Sammel-Namen juristische Person²⁾ in das Privatrecht verpflanzt worden, soweit es dessen Zwecke notwendig machten, während er als öffentlich-rechtlicher sowohl für das Staatsrecht des einzelnen Staates wie für das Staatenrecht dadurch nichts von seiner Bedeutung verlor, die voll zu würdigen allerdings der modernen Rechtswissenschaft vorbehalten blieb.

§ 4. Hatte einmal positive Rechtsnorm im Ausdruck allgemeiner Kulturanschauung neben der natürlichen Person eine sog. juristische festgestellt d. h. hatte etwas anderes wie der einzelne Mensch gleich diesem von der Rechtsordnung einen rechtlichen Namen bekommen, so musste der Versuch wissenschaftlicher Erklärung dieses Phänomens mit der Feststellung beginnen, ob es sich bei dieser juristischen Person um eine Entdeckung oder Erfindung des positiven Rechtes handelte, sofern eine solche Erklärung nicht die Erscheinung der juristischen Person einem rechtswissenschaftlichen Grenzbegriff unterstellen wollte, sie zwar als allgemeinen Kulturanschauungen entsprechende höhere Einheit betrachtete, im übrigen aber ihr Vorhandensein in der Rechtsordnung als durch deren Vorhandensein begründet annahm und sich bewusst darauf beschränkte, mit nur rechtswissenschaftlichen Mitteln das Problem der juristischen Person auch nur für die Rechtswelt, die Welt des Juristen, lösen zu wollen.

Das mag näher eine Einteilung der Formen und Beziehungen unter denen das Problem der juristischen Person sich originär den verschiedenen Theorien darstellte, erläutern, in denen allerdings die ursprüngliche Formulierung des Problems als eines hauptsächlich rechtswirtschaftlichen bald zur Fassung des Problems der juristischen Person als eines der menschlichen Verbindungen im juristischen Sinne überhaupt erweitert worden war, so dass die Bezeichnung rechtlicher Bildungen als juristische Personen einerseits als Benennung einer höheren rechtlichen Einheit überhaupt, dann aber wieder auch für deren Erscheinung im rechtswirtschaftlichen Verkehre gebraucht wurde. Sehr leicht konnte dann allerdings diese Doppeldentigkeit Anlass sein, die Frage, wer überhaupt innerhalb einer Rechtsordnung als rechtsfähig zu bezeichnen sei, nicht streng genug von jener zu scheiden, was überhaupt als Rechtssubjektivität möglich sei und die Ursache einer nicht immer sorgsamten Beobachtung der Grenzen zwischen bürgerlichem und öffentlichem Recht. Verwirrend kam dann auch noch der aus modernen Durchschnittsanschauungen zwei Jahrtausende nach rückwärts projizierte Begriff der Korporation im Gegensatz zur Sozietät hinzu, indem fast alle Theorien, die das Problem der juristischen Person wenigstens zunächst als rechtswirtschaftliches zu lösen suchten, ihren Untersuchungen einen im positiven Rechte gegebenen Tatbestand

²⁾ Das römische Recht ist wohl zu dem Begriff, aber nicht zu dem Namen der juristischen Person gelangt. Der deutschen Rechtsentwicklung fehlte lange die Kraft der (rechtpraktischen) Abstraktion, um höhere rechtliche Einheiten als Privatrechtsobjekte auffassen zu können. Allmählich erobete sich aber im engen Zusammenhange der öffentlichen mit der bürgerlichen Rechtsentwicklung, der Gegensatz einer Gesamteinheit zur Gesamtheit heraus, allmählich werden die alten Genossenschaften zu genossenschaftlichen Körperschaften, deren Entwicklung vom städtischen Gemeinwesen ausgehend endlich auch privatrechtliche Erwerbsverbände zeigten. Daneben erweiterte sich der Anspruchs-begriff weit über seine röm. Grenzen.

zu Grunde legten, den sie in seinen dogmengeschichtlichen Zusammenhängen, allerdings unter verschiedenen Gesichtspunkten, überblickten, und der ungefähr folgender ist:³⁾ Es erscheinen innerhalb eines bestimmten Rechtskreises nach seinen Normen von mehreren natürlichen Personen als seinen Rechtsgenossen durch seine Mittel bewirkte Rechtshandlungen deshalb als identische, weil durch sie Rechtsverwirklichung einer besonderen Idee versucht wird. Die Beziehung dieser Idee zu der ihre Verwirklichung erzeugenden rechtlichen Kraft wurde als Problem der juristischen Person gefasst, wobei man den Begriff einer einfachen rechtlichen zum Randbegriff einer höheren rechtlichen Einheit machte. —

§ 5. Der Mensch kommt nicht zur Welt als beziehungslose Einheit und er ist gegeben für die Rechtswelt in dem Sinne, dass „jede Rechtsordnung menschliches Zusammenleben nicht nur zu ihrem Gegenstande, sondern auch zu ihrer Quelle hat“. (Hölder.) Ist darum aber korporative Einheit etwas natürliches oder künstliches, wenn ihr die Macht der Majorität zur Bindung der Minorität innewohnt? Ist es nicht (Burke fragt einmal so im anderen Zusammenhange) eine der grausamsten Annahmen des positiven Rechtes, Majorität in den Stand zu setzen als Majorität zu handeln. Wenn nach juristischer Anschauung Einheit des rechtlichen Charakters der an einen rechtlich bestimmbar Körper gebannten juristischen Person vorhanden ist, so scheint jede Erklärung dafür unnötig, wenn alle charakterbildenden Elemente stets unverändert gleichbleiben. Wenn dies aber nicht der Fall ist, so darf man fragen, wie dann eine Versöhnung zwischen Individualismus und (vielleicht nur bedingtem) Altruismus einzelner natürlicher Personen, die durch rechtliche Gruppierung zur juristischen Person irgendwie in rechtliche Beziehungen gesetzt werden, zustande kommt; eine Versöhnung, die in den Äußerungen eines einheitlichen (sog. Gesamt-)Willens der juristischen Person zum Ausdruck gebracht werden muss. Während aber physio-psychologische Grundlagen der sog. Willensbildung des Menschen an sich für die Rechtswissenschaft bedeutungslos sind, (der Mensch als physisches Problem interessiert diese nur wegen noch nicht vollendeter, unterbrochener oder gehemmter physio-psychologischer Entwicklung zur natürlichen Person i. e. S.) werden sie vielfach für wertvoll gehalten für den Vergleich mit scheinbar ähnlichen Vorgängen bei der juristischen Person, weil deren Inkorporation in der Rechtswelt sich mit deren Mitteln vollzieht und somit die Rechtswissenschaft die Möglichkeit hat, ihren Körper zu sezieren um zu erforschen, wann und wodurch sie zu einem rechtlichen Seelenleben komme. Die Bildung ihres sog. Gesamtwillens lässt sich aber nur bis dahin verfolgen, wo man sich wieder dem Sonderwillen einzelner natürlicher Personen gegenüber sieht und diesen in seinem Verhältnis zum Gesamtwillen werten muss, um festzustellen, ob die juristische Person eine eigene Persönlichkeit beanspruchen darf, was für die Rechtswelt nur relative Persönlichkeit bedeutet, oder aber, ob diese Persönlichkeit nur eine abgeleitete, eine Spiegelung des positiven Rechtes ist und darum die juristische Person für die Rechtswelt allein eine absolute Persönlichkeit bedeutet. Im ersteren Falle wird die Frage gestellt werden können, ob juristische Personen vom positiven Rechte so geschaffen worden sind (darauf kommen die vielfach versuchten Umdeutungen des sehr dehnbaren Ausdruckes fingiert hinaus) oder von ihm als gegeben vorgefunden und so anerkannt worden sind. Für eine Analyse der rechtlichen Lebensfunktionen der juristischen Person bieten sich für solche Fragestellung zwei entgegengesetzte Ausgangspunkte, man kann vom individuellen Willen einer einfachen rechtlichen Einheit oder vom kollektiven Willen einer höheren rechtlichen Einheit ausgehen. Im anderen Falle wird

³⁾ Ähnlich auch: Salvius Julianus. Begriffsrealismus im Recht in Juristenwelt I, 77 f.

das (eigentliche) Problem der juristischen Person als gelöst betrachtet mit der Beantwortung der Frage, ob die juristischen Personen vom positiven Rechte überhaupt geschaffen worden sind.

Nicht ohne Einfluss auf die Methode der Fragestellung und -beantwortung sind die verschiedenen Formen und Beziehungen, unter denen sich das Problem der juristischen Person darstellt.

Es lässt sich im Rahmen einer allgemeinen Theorie der höheren Wesenseinheiten und deren möglichen Formen eine Fassung der Theorie der juristischen Person versuchen, indem man deren Ursprung historisch und logisch kritisch untersucht, um daraus ihre rechtliche Verfassung d. h. sowohl die Formen unter denen ihr rechtliches Leben bestehen kann, wie auch ihre rechtliche Selbständigkeit (Rechtspersönlichkeit, Rechtssubjektivität, individuelle Freiheit) abzuleiten unternimmt in sinngemässer Anwendung auf die im positiven Rechte existierenden Formen der juristischen Personen. Ein solcher Versuch kann zu einer vergleichenden Theorie der Bildung juristischer Personen im bürgerlichen, öffentlichen wie Staatenrechte führen, die auf Beobachtung der positiven Rechtsordnung verschiedener Zeiten und Länder gegründet ist, also auf eine Analyse der dogmengeschichtlichen Entwicklung des Problems gegründet ist, muss aber von einer besonderen (nicht bloss nur rechtswissenschaftlichen) Anschauung über höhere Wesenseinheiten ausgehen. —

Es lässt sich auch beginnen mit der Betrachtung der rechtlichen Einzeleinrichtungen und der rechtlichen Tätigkeit höherer rechtlicher Einheiten für bestimmte Zwecke, um gewissermassen eine Theorie der Verwaltung juristischer Personen aufzustellen, wobei sich aber Gebiet- und Grenzbestimmung höherer rechtlicher Einheiten nicht vermeiden lässt. Auch eine vergleichende Theorie der Gesetzgebung und der rechtlichen Einrichtungen gemäss den verschiedenen Bedürfnissen besonderer Formen höherer rechtlicher Einheiten wird darum ihre Anschauung des Wesens juristischer Personen mit nicht nur rechtswissenschaftlichen Mitteln begründen müssen. —

Endlich lässt sich die Betrachtung des Problems der juristischen Person bewusst beschränken auf die ihres gesetzlichen Körpers um an ihm Methode, Form und Anwendung des (positiven) Gesetzes über juristische Personen (rechtsvergleichend) zu studieren, um dann das Problem als rechtskulturelles auf dem Untergrunde allgemeiner Kulturanschauungen über Förderlichkeit und Gesetzlichkeit zu stellen. —

Wie verschieden sich auch die juristische Person den einzelnen Betrachtungsweisen darstellen mag, allen ist notwendig Stellungnahme zur Theorie der Personifikation höherer rechtlicher Einheiten zum Zwecke der Aeusserungen ihres rechtlichen Eigenlebens, allen ist nötig sie zu betrachten in ihren rechtlichen Forderungen und Verpflichtungen gegenüber anderen rechtlichen Einheiten und Nicht-Einheiten, um rechtliche Aeusserungen juristischer Personen als solche werten zu können.

§ 6. Eine geschichtliche Entwicklung hat das Dogma von der juristischen Person in der neueren deutschen Rechtswissenschaft kaum gehabt, die verschiedenen Theorien finden sich seit Savigny mehr neben als nacheinander, weshalb eine kurze Uebersicht (die Vollständigkeit nicht erstrebt) kurz grundsätzliche Gegensätze dieser Theorien schematisieren mag, von denen die Bedeutung der sich aus dem Tatbestande ergebenden Beziehungen der Idee zu der ihre Verwirklichung erzeugenden rechtlichen Kraft (Vgl. § 4) sehr verschieden bestimmt wurde.

Der Begriff juristische Person erscheint:

A. Als positiver (rechtswissenschaftlicher) Begriff: Der ganze Rechtsbegriff der Person wie die aus ihm abzuleitende Rechtspersönlichkeit ist ein Produkt des positiven Rechtes. In der Rechtswelt ist die juristische Person

wirklich, weil sie als Rechtsträger durch und für die Rechtsordnung besteht; sie ist aber kein von der Rechtsordnung bloss eingebildetes Wesen, ebenso wenig wie etwa das Eigentum durch Feststellung der Rechtsordnung bloss Einbildung dieser ist. Man kann in der Rechtswelt da eine Rechtspersönlichkeit annehmen, wo man sich Aeusserungen eines rechtlichen Einheitswillens gegenüber sieht, indem man aus dem Vorhandensein solcher Aeusserungen rückschliessen kann auf durch positive Rechtsnorm ausgedrückte oder ausdrucksfähige Rechtsträger. (Der Begriff der juristischen Person als positiver wird, wenn auch im einzelnen abweichend, betont von (Jellinek), Sohm, Kohler, wobei letzterer ausdrücklich den Begriff als metaphysischen Grenzbegriff stehen lässt insofern als die Frage nach der Wirklichkeit eine metaphysische bleibt, weil unsere Sinnenwelt uns nicht sagt, was existiert.) Eine besondere Fassung der Idee erscheint überflüssig: das Problem der juristischen Person ist als ein rein juristisches nur mit rechtswissenschaftlichen Mitteln zu lösen.

B. Innerhalb einer Universalidee höherer Einheit. Diese durch Beseler 1843 begründete idealistische Theorie, die dann durch Gierkes Aus- und Umbildung noch schärfer als anthropomorphistische betont wurde, hatte (als germanistische im Gegensatz zur romanistischen) zum Ausgangspunkt Vereinigung verschiedener Menschen zu einem gesellschaftlichen Körper und fand in den juristischen Personen den rechtlichen Ausdruck für die Tatsache einer über menschlicher Individualexistenz bestehenden menschlichen Gattungsexistenz. Durch die Verkörperung des Gattungswillens in zahlreichen Verbandsorganismen ergeben sich Willenseinheiten höherer Ordnung und werden als solche vom Rechte anerkannt als juristische Personen (wobei ebensowenig wie bei Anerkennung der natürlichen Personen durch das Recht von Fiktion zu reden ist.) Damit ist ein Dualismus bezeichnet, indem Menschen und Körperschaften als zweierlei Personen behandelt werden. In dieser Fassung der Idee erscheint zwar die juristische Person als Persönlichkeit, jedoch ist der Begriff der Persönlichkeit für diese Theorie viel zu weit zur Bezeichnung der juristischen Person. Und da nach ihr die juristische Person nicht nur für die Rechtswelt, sondern auch sonst wie der Mensch gleich diesem (nicht nur neben diesem in der Rechtswelt) real ist, so kann die Einheit des sog. Gesamtwillens nicht durch Stellvertreter rechtlich objektiviert werden; die juristische Person kann nur Organe haben.

C. Als gegensätzlicher Begriff: a) opp. natürliche Personen im juristischen Sinne. Nach der von Brinz 1857 (im Gegensatz zur germanistischen als romanistische) begründeten Theorie des Zweckvermögens³⁾ ist nur ein zu gewissen Zwecken bestimmtes Vermögen vorhanden, aber diesem fehlt das (Privat-) Rechtssubjekt. Darum wird das Zweckvermögen zu seinem Zweck in eine Beziehung derselben Art gesetzt wie das Vermögen einer Person zu seinem Subjekt. Diese Theorie bezeichnet einen Dualismus des Vermögens, indem sie das bestimmten Zwecken und das bestimmten Menschen dienende Vermögen als zweierlei Vermögen behandelt, wobei sie gar nicht zu einer besonderen Fassung der Idee gelangt.

b) opp. natürliche Person im eigentlichen Sinne. Der Körper des Menschen mit Geist beseelt (d. h. dass an ihm etwas überindividuelles Teil habe) verbürgt allein Einheit der Person und gibt damit die Möglichkeit des Vorhandenseins einer Persönlichkeit. Daher braucht die juristische Person erst Verbindung mit einem einheitlichen Körper, wie ihn der Mensch hat, um zur Persönlichkeit zu werden. In diesem Gedankengange bewegen sich die Aus-

⁴⁾ Dass der Begriff „Zweckvermögen“ nicht, wie Brinz meint, eine Formel für das innerhalb des Privatrechtes stehende soziale Vermögen, sondern das gerade Gegenteil bedeutet wird schon von Sohm hervorgehoben, während Hölder darauf aufmerksam macht, dass der Grundgedanke insofern in der Fassung von Brinz verfehlt wäre, als er statt Zweck hätte Amt setzen müssen.

führungen zahlreicher an Savignys Lehre anknüpfender sog. Fiktionstheorien, die besser (im Gegensatze zur idealistischen) als materialistische zu bezeichnen sind. In ihnen wird die Idee als Persönlichkeit benannt; sie brauchen für die rechtliche Objektivierung der Einheit des Gesamtwillens menschliche Stellvertreter, durch die allein ja erst die juristische Person als einheitlicher rechtlicher Charakter zur rechtswirklichen Erscheinung gebracht wird. Sie unternehmen eine Erklärung der Idee durch die Konstruktion von Rechtsobjekten als Rechtsverhältnisse als auf Rechtsnotwendigkeit beruhende juristische Personen. — Die systematische Durch- und Ausbildung dieser Theorie ist von Hölder⁵⁾ unternommen worden, die Ergebnisse seiner Untersuchungen für die Begriffsbestimmung der juristischen Person sind, in den Leitmotiven kurz angedeutet, folgende:

§ 7. Ausgehend vom Begriffe der Persönlichkeit als einem nicht spezifisch juristischen betrachtet H. das Recht und den Menschen als eine Person im Sinne desselben, was er sei in der doppelten Bedeutung, teils einer selbständigen (eines Subjektes eigener), teils eines unselbständigen (eines Objektes fremder Macht und Sorge) Person. „Wie er Objekt solcher ist als Angehöriger der Rechtsgemeinschaft, so ist er Subjekt solcher, teils in seinem individuellen, teils im gemeinsamen Interesse der Rechtsgenossen als Organ der Rechtsgemeinschaft oder Vertreter derselben und ihrer Angehörigen und die dem Gemeinwesen zugeschriebenen Rechte und Verbindlichkeiten sind R. u. V. der in Gemässheit seiner Verfassung in seinen Angelegenheiten zuständigen Menschen.“ Etwas anderes als ein Gemeinwesen ist ein Verein. Seine Rechte und Verbindlichkeiten sind R. u. V. seiner Mitglieder“ (auch sie können amtliche (vgl. w. u.) R. u. V. sein, sind sie es aber nicht, so ist der Verein eine von anderen besonders unterschiedene Gesellschaft). „Die Behandlung des Gemeinwesens als eines neben den übrigen bestehenden Privatrechtssubjekten bedeutet die Behandlung bestimmter R. u. V. der verschiedenen in seinen Angelegenheiten zuständigen Menschen, wie wenn sie private R. u. V. eines Menschen wären, dessen Vertretung jenen Menschen zukommt. Ebenso wird das Vermögen eines rechtsfähigen Vereins, aber im bestimmten Umfange auch schon jedes Gesellschaftsvermögen behandelt, wie wenn es das Vermögen eines von den wirklich existierenden Menschen, insbesondere den Mitgliedern des Vereins oder der Gesellschaft verschiedenen und durch diese vertretenen Menschen wäre“. Es ergibt sich für die Bestimmung des Begriffes der juristischen Person, da nur Menschen wirkliche Personen sein können, die Negation des Begriffes einer sog. Gesamtperson und damit die Notwendigkeit den sog. Gesamtwillen als auf einem anderen Momente beruhend zu erklären. H. definiert juristische Personen als personifizierte Ämter und Gemeinschaften und der Begriff der juristischen Person beruht nach ihm darauf, dass diese behandelt würden, wie wenn sie Personen wären. Die juristische Person ist „nicht sowohl Rechtssubjekt wie Rechtsverhältnis“, und zwar sind juristische Personen teils Amtsverhältnisse, teils Gemeinschaftsverhältnisse. Damit betont H. einerseits, dass der einheitliche Namen für alle juristischen Personen den Akzent auf deren Zweck und damit auf die Menschen, um deren willen sie bestanden, lege, andererseits, dass die juristischen Personen durchweg dem öffentlichen Rechte angehören (Ausnahme: rechtsfähiger Verein), da (mit dieser Ausnahme) bei allen juristischen Personen ein Gebiet amtlichen Waltens existiere, wobei es keinen Unterschied ausmache, ob man Amt oder Amtgebiet als juristische Person benenne. (Freilich gehe die Bedeutung des Amtes und der Gemeinschaft weit hinaus über die Bedeutung als einer juristischen Person:

⁵⁾ Besonders in seinem Buche: Natürliche und juristische Personen. Leipzig, Duncker und Humblot 1905.

der Begriff des Amtes, überhaupt nicht dem Privatrechte angehörend, enthält eine Fiktion, 1. durch seine Behandlung als eine durch den Amtsträger vertretene Person; 2. durch die Behandlung amtlicher Zuständigkeiten und Obliegenheiten als privater; der Begriff der Gemeinschaft gehört auch, aber nicht ausschliesslich, dem Privatrechte an. Aber eine juristische Person existiere nicht überall, wo ein besonderes Amt existiere. Wo nur aus einem bestimmten Grunde, solange als es zutrifft, (interimistisches) Amtsvermögen existiere, sei keine juristische Person vorliegend, sondern etwas ihrem Falle verwandtes. Gesellschaftsvermögen sei nicht Amtsvermögen, wohl aber Zweckvermögen und daher jede Gesellschaft mit Gesellschaftsvermögen eine juristische Person nicht im engen wohl aber im weiteren Sinne.)⁶⁾

§ 8. Hölder versucht, was manche Fiktionstheorien unbewusst voraussetzen, durch (im Verhältnis zur nur rechtswissenschaftlichen Empirie) metaphysische Ausführungen zu begründen, dass eine Einheit, aus der sich (als identisch) der Begriff der Persönlichkeit ableiten lasse nur im Menschen zu finden sei. Damit unternimmt er, die Merkmale der Persönlichkeit an einem Objekt in unserer Sinnenwelt (dem Menschen) zu bestimmen. Sie liessen sich (auch in dieser) noch vom entgegengesetzten Ausgangspunkte ableiten, indem man sie als von dem Menschen gefundene oder erfundene Wertformel für bestimmte Eindrücke seiner Sinnenwelt (oder vielmehr die Wirkung dieser Eindrücke auf ihn) auffasst, um einen psychologischen Grund der Persönlichkeit zu finden. Ich halte es in jedem Falle für eine methodische Schwäche, die Argumente für und wider die Realexistenz der juristischen Personen aus nichtjuristischen Anschauungen zu entnehmen und damit ein rechtswissenschaftliches Problem mit einem erkenntnistheoretischen zu verbinden. Der juristische Gesichtswinkel, gewonnen von einem Standpunkt innerhalb der Welt des Rechts, darf der allein massgebende sein. So hat, wie mir scheint, auch Hölder trotz seiner gründlichen systematischen Behandlung einen charakteristischen methodischen Fehler der Fiktionstheorie nicht vermeiden können, weil er sich eben nicht vermeiden lässt, der liegt, „gerade wenn man sie für logisch gerechtfertigt erklärt, in dieser rein logischen Rechtfertigung, in der Sorglosigkeit um die geltende Rechtsanschauung, darin, dass man die Normen des Gesetzes als individuelle . . . aber nicht als Ausfluss einer einheitlichen Rechtsanschauung begreift,“ die sich wieder nur aus der allgemeinen Volksanschauung gewinnen lässt.⁷⁾ Und wenn man von den verschiedenen Arten die Persönlichkeit zu bestimmen, die eine der andern vorzieht, so beginnt man eine rechtswissenschaftliche Untersuchung mit einem Vorurteil, weil man sie mit einem allgemeinen Werturteil beginnt.

Wir sehen die idealistische Theorie, die vom gesellschaftlichen Körper ausgeht sich mühen, Stiftungen und Anstalten innerhalb ihres Systemes als solchen zu behandeln und besonders auch durch die Annahme einer absoluten Verschiedenheit der Gesellschaft und Körperschaft an einem einheitlichen Begriff der Körperschaft festhalten, während die Theorie vom Zweckvermögen infolge ihrer Betonung des Stiftungs- und Anstaltsbegriffes wiederum beim Festhalten der juristischen Person als Leben des rechtlichen Zweckes bei der Bestimmung des Zweckes ihres rechtlichen Lebens Schwierigkeiten findet. Und die Fiktionstheorie, die annimmt, dass fingierte Personen keine sind, aber behandelt werden, wie wenn sie welche wären, die annimmt, dass, wenn die juristische Person die volle Bedeutung der Person der Menschen hätte, sie keine wäre, betont damit, dass deshalb fingiert werden muss, weil irgendwie irgendwo etwas fehlt.

⁶⁾ Diese Anhaltsandeutungen können und sollen natürlich nicht eine erschöpfende Analyse des gedankenschweren, leider nicht leicht zu lesenden H. Buches geben.

⁷⁾ Vgl. Pollack (Kohler) in Ztschft. f. Völkerrecht und Bundesstaatsrecht II. 8.

Ihr ist der Geist, der sich den Körper schafft, der Träger der Persönlichkeit, aber der Geist des einzelnen Menschen, den wir in der gemeinen Sprache als Seele zu bezeichnen pflegen; sie kann nicht den Begriff höherer rechtlichen Einheiten als einheitlichen wiedergewinnen, nachdem sie ihn als durch die Persönlichkeit des Menschen bedingten rechtlichen Umwertungsbegriff bestimmt hat. So anerkennend ich darum den einzelnen Ergebnissen der H. Untersuchung beipflichte, wenn er höhere rechtliche Einheiten als dem öffentlichen Rechte angehörend in ihrer Erscheinungsform im Privatrechte behandelt, wenn er die systematische Scheidung des vieldeutigen Namens der juristischen Person unternimmt, so muss ich seine Theorie als solche allein der Mittel ihrer Begründung wegen ablehnen, weil ich meine, dass man zu gleichen Ergebnissen auch mit nur rechtswissenschaftlichen Mitteln gelangen kann (die natürlich auch hypothetische sind, weil auch sie keine absoluten sondern nur relative Annäherungswerte geben können, bei denen aber eine Fehlerquelle durch die Fortentwicklung des Rechtes verkleinert werden kann). So bleibt z. B. die Frage, ob ein Staat als Realität zu behandeln und wie er von anderen juristischen Realitäten zu unterscheiden sei, nur für die juristische Auffassung zu erörtern und damit eine Frage der positiven Rechtswissenschaft. Die moralische Einheit des Staates — der Staat als moralische Person (um eine alte Benennung, aber im anderen Sinne zu verwenden) ist zu scheiden vom Staate als juristische Person. Und wenn der Staat existiert als juristische Person vom Standpunkte allgemeiner Kulturanschauung und vom Standpunkte der Rechtswissenschaft, so mag man auf hypothetischen Voraussetzungen, den Fundamenten menschlicher Erkenntnis, ihm als moralische Person einen Platz geben innerhalb einer bestimmten Weltausicht, die das Wesen der höheren (rechtlichen) Einheiten ergründen will, nicht damit sie in der Rechtswelt existieren, sondern weil sie in dieser nach allgemeiner Kultur- und Rechtsanschauung Realitäten sind. Wie grossartig aber auch solche Gedankengebäude sein mögen, wenn sie den Rahmen des Bildes der Rechtswelt zersprengen, hineinragend in die Wolken eines metaphysischen Traumes, so liegen sie jenseits des Horizontes der Rechtswissenschaft und Rechtsphilosophie.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Das Verhältnis der nationalökonomischen Theorien zu den philosophischen Systemen im antiken Griechenland.

Von

Wladislav Zaleškij,

ordentlicher Professor an der Universität Kasan.

I.

Es gibt in der nationalökonomischen Literatur sehr viele Werke, die der Erörterung und Analyse der ökonomischen

Ansichten der altgriechischen Schriftsteller gewidmet sind.¹⁾ Doch die Abhängigkeit dieser Ansichten von der allgemeinen Richtung des philosophischen Denkens derselben bleibt fast gänzlich unerläutert. Soweit unsere Literaturkenntnis reicht, ist uns nur eine Schrift bekannt, die sich mit der Frage nach dem Zusammenhange der philosophischen Systeme und ökonomischen Theorien beschäftigt; es ist dies die „Philosophie und Politische Ökonomie in ihren geschichtlichen Beziehungen“ von James Bonar²⁾ — ein sehr interessantes und inhaltreiches Buch. Bei aller Erlaubnis erlauben wir uns jedoch die Meinung auszusprechen, dass eben die Beziehungen zwischen der Philosophie und der Politischen Ökonomie vom Verfasser ohne genügende Vollständigkeit dargelegt und nicht immer richtig beleuchtet sind; das letztere betrifft die nationalökonomischen Theorien der neuesten Zeit, an der Unvollständigkeit leidet aber der den alten Denkern gewidmete Abschnitt. Wie die alten Schriftsteller gewisse ökonomische Fragen ansahen — das ist im ganzen recht befriedigend, wenn auch nicht stets vom richtigen Standpunkte, erörtert; doch warum sie diese oder jene Anschauungen gehabt haben, ist nicht mit genügender Tiefe untersucht; die Bedeutung der sozialen Bedingungen ist ziemlich sorgfältig dargestellt, aber gerade der Einfluss der Philosophie ist im Schatten gelassen.

Das Verlangen, diese Mängel zu ergänzen, hat mich veranlasst, diese meine Untersuchung der wohlwollenden Aufmerksamkeit der Leser vorzulegen.

Die Nationalökonomie als selbstständige Wissenschaft existierte im Altertum gar nicht; wir sind deshalb gezwungen, unsere Kenntnisse über die ökonomischen Ansichten der alten Schriftsteller aus kurzen und abgerissenen Bemerkungen zu schöpfen, die an verschiedenen Stellen ihrer philosophischen Werke verstreut sind.

¹⁾ Ein Verzeichnis dieser Werke sieh z. B. bei A. Souchon, *Les théories économiques dans la Grèce antique*, 1898, pp. 8—13; A. Dubois, *Précis de l'histoire des doctrines économiques*, 1903, p. 35, note.

²⁾ James Bonar, *Philosophy and Political Economy in some of their historical relations*, 1893.

Dabei ist für die Mehrzahl der Autoren eine Zusammenstellung der philosophischen und nationalökonomischen Lehren ganz unmöglich — wegen vollkommenen Mangels an Material oder dessen äussersten Kargheit. Über Xenophon z. B., der sich sehr viel mit ökonomischen Fragen beschäftigt hat, könnten wir nur die eine Bemerkung machen, dass er die Nützlichkeit der Güter im Gattungssinne, das heisst als die Nützlichkeit einer gewissen Gattung von Objekten für eine bestimmte Art der menschlichen Bedürfnisse, verstanden hat; eine solche Auffassung erklärt sich, u. A., dadurch, dass Xenophon, als Schüler des Socrates, die allgemeinen Begriffe für ein Kriterium der Wahrheit gehalten hat.

Vielleicht gelänge es uns noch einige derartige Bemerkungen zu finden; aber wegen des geringen Interesses solcher partieller Zusammenstellungen haben wir uns entschlossen, dieser Mühe zu entsagen und beschränken unsere Untersuchung auf Platons und Aristoteles Schriften, deren Inhalt mehr oder minder ausreichenden Stoff für unsere Ziele darbietet.

Platon.

Platons philosophisches System kann mit einem Worte — Ideologie — charakterisiert und mit diesem Worte resümiert werden.

Vom Grundsatz seines Lehrers Socrates ausgehend dass die allgemeinen Begriffe unbedingt wahr sind, d. h. dem wirklichen Wesen der Dinge entsprechen, schritt Platon in dieser Richtung noch weiter und erklärte, dass die allgemeinen Begriffe — die Ideen — reale Wesen, ewige, unveränderliche, unbedingtvollkommene Vorbilder aller Dinge der Körperwelt seien. Nur die Ideenwelt, die Welt des unbedingt-Seienden, kann als wirklich existierende anerkannt werden; die sichtbare Körperwelt dagegen fasst nichts Bestimmtes, nichts Beständiges, nichts Wahres in sich; die Dinge der äusserlichen Welt streben dahin, die vollkommenen Vorbilder der Ideenwelt zu verkörpern, doch sie gelangen niemals dazu und

darum verändern sie sich fortwährend, sind vorübergehend; das Vorübergehende aber ist immer trügerisch und kann nicht als Wirklich-Seiendes anerkannt werden.

Beim Anschauen der Gegenstände der Körperwelt könnten die Menschen sich keine Vorstellung von der Ideenwelt bilden, ja würden sogar ihre Existenz nicht vermuten; aber in der unsterblichen Menschenseele lebt eine Erinnerung an die ehemals angeschaute Ideenwelt. Die Seele, lehrt Platon, kommt nicht mit dem Tode des Menschen um; sie hält sich einige Zeit im Himmelsraume auf und verkörpert sich schliesslich in einem anderen Menschen; nach dessen Tode schwingt sie sich wiederum zum Himmel empor und verkörpert sich nochmals usw. Während des unkörperlichen Daseins reisen die Menschen-seelen, zusammen mit den Göttern, in der Himmelskuppel herum, um in die Ideenwelt einzudringen. Ungehindert vollenden die Götter das Aufsteigen, und das Anschauen der Ideenwelt dient ihnen als Nahrung, die ihnen die Unsterblichkeit sichert. Die Menschenseelen aber folgen, wegen der Unvollkommenheit ihrer Organisation den Göttern mit Mühe; nicht viele dringen in die Ideenwelt ein, doch, wenn einmal eingedrungen, werden sie Götter; anderen gelingt es einen mehr oder minder dauernden Blick in die Ideenwelt zu werfen; manche kommen zu Fall, ohne den Eingang der himmlischen Wohnorte zu erreichen. Je nach dem Mass, in dem es der Seele gelang die Ideenwelt kennen zu lernen, verkörpert sie sich in einem mehr oder minder würdigen Menschen — einem Weltweisen, einem Krieger, Handwerker usw.

Die Erinnerungen aus der Ideenwelt verursachen das Streben des Menschen zur Verwirklichung der himmlischen Ideale: der Wahrheit, der Schönheit und der reinen, geistigen Genüsse im irdischen Leben — Elemente des höchsten Gutes, welches als eine Summe aller Ideale, als die Idee der Ideen und das Endziel aller menschlichen Bestrebungen erscheint. Als der weiseste der Weisen, der Philosoph der Philosophen, dessen Seele während ihrer unkörperlichen Wanderschaften die Ideenwelt mit einer für andere Seelen unerreich-

baren Klarheit geschaut hatte, verstand Platon, wie unvollkommen die menschlichen Versuche die Ideale des Guten zu verwirklichen sind, wie die edlen Bestrebungen von groben Trieben und gemeinen Leidenschaften überwunden worden und wie die Menschen, anstatt sich dem Ideale zu nähern, mehr und mehr sich davon entfernen.

Um der Menschheit in so schwerer Verirrung Hülfe zu leisten und sie auf die Bahn der Wahrheit und des Guten zu führen, hat er in den Unterredungen über den „Staat“ (ἡ πολιτεία) die Schilderung eines besten, eines idealen, den Bürgern ein tugendhaftes und glückliches Leben sichernden Staatswesens dargestellt; da aber die Ideale in dieser Welt unerreichbar sind, gab er in den Unterredungen über die „Gesetze“ (οἱ νόμοι) die Darstellung eines Staatswesens, welches sich dem Ideale, soweit es möglich ist, annähert, aber an die Menschen keine unerfüllbaren Ansprüche stellt und darum im irdischen Leben erreichbar ist.

Die Grundzüge des „idealen Staates“ sind durch die allgemeinen Grundsätze der platonischen Psychologie und Ethik bestimmt; doch ist es bemerkenswert, dass das höchste Prinzip dieser idealen Staatsorganisation ein rein ökonomisches ist — die gesellschaftliche Arbeitsteilung, obgleich Platon bei der Aufstellung dieses Prinzips ihm nicht von Seite eines ökonomischen, sondern eines rein ethischen Standpunktes entgegentritt.

Unsere Seele, lehrt Platon, besteht aus drei Teilen — einem vernünftigen, einem unvernünftigen besseren und einem unvernünftigen schlechteren; sie ist einem Wagen ähnlich, der mit zwei Pferden bespannt ist und von einem Fuhrmann geleitet; das eine Pferd — weiss, mit schwarzen Augen, von schöner Statur, stolz und feurig — gehorcht gern der Stimme des Pferdelenkers; das andere, von unverhältnismässigem Körperbau, schwarz, mit grünen blutunterlaufenen Augen, eigensinnig und wütend, gibt nicht acht auf die Stimme und gehorcht nur der Geissel.³⁾

³⁾ Platonis dialogi ex recensione Imm. Bekkeri, Berolini, impensis G. Reimeri, 1817, Band I, Teil I, S. S. 54—55 (Das Gespräch „Phaedrus“).

Unter dem Pferdelenker versteht Platon die menschliche Vernunft, den vernünftigen Teil der Seele. Unter den Pferden — den unvernünftigen Teil, welcher seinerseits in zwei Teile zerfällt: den unvernünftigen besseren oder die Kraft der edlen Leidenschaften, wie Tapferkeit, Stolz, Zorn usw. — das ist das weisse Ross; und den unvernünftigen schlimmeren, die Kraft der niedrigen Triebe, wie Hunger, Durst, Wollust, Habsucht usw. — das ist der schwarze Gaul.

Die Lebensaufgabe des Menschen ist, vom Standpunkte der obenangeführten Allegorie, die Erreichung der Gewandtheit in der Leitung der Pferde unseres Seelen-Wagens, um in der zukünftigen unkörperlichen Daseinsperiode das Emporspringen zu der himmlischen Ideenwelt am erfolgreichsten auszuüben. Mit anderen Worten, das Lebensziel des Menschen — die Verwirklichung des Ideals des höchsten Guts — wird durch eine Reinigung der Seele von allen sinnlichen Antrieben und Leidenschaften erreicht. Der Körper, sagt Platon, hindert — kraft seiner groben Triebe — die Vervollkommenung unserer Seele⁴⁾; doch müssen wir die sinnlichen Triebe den Befehlen der Vernunft unterordnen. Jeder Teil der Seele soll sein Werk tun und solch' ein Zustand — Tugend genannt — ist die Gesundheit der Seele, ihre Schönheit und ihr Wohlbefinden⁵⁾.

Die Tugend im allgemeinen, die ganze Tugend, als Gesundheitszustand der Seele, zerfällt in besondere — den Teilen der Seele entsprechende — Tugenden. Die erste dieser besonderen Tugenden ist die Weisheit — die Tugend des vernünftigen Teiles der Seele; die zweite ist die Tapferkeit, die Tugend des unvernünftigen besseren Teiles der Seele; die dritte die Mässigkeit, die Tugend des unvernünftigen schlechteren Teiles; und endlich existiert eine vierte besondere Tugend — die Gerechtigkeit, die in der harmonischen Zusammensetzung der ersten drei Tugenden, anders ausgedrückt — in einer vereinbarten, angemessenen Tätigkeit aller drei Teile der Seele besteht⁶⁾.

⁴⁾ O. C., Band II, Teil 3, S. 2 (Das Gespräch „Phaedon“).

⁵⁾ O. C., Band III, Teil 1, S. 212 (4. Buch des Staates“).

⁶⁾ O. C., Band III, Teil 1, S. S. 210—211 (4. Buch des „Staates“).

Der Mensch besitzt innere, subjektive, freie Antriebe zur sittlichen Vervollkommnung; es ist das Streben zur Ideenwelt, welches — wegen der Erinnerungen an reizende Visionen der himmlischen Gegenden — der Seele innewohnt. Aber dieser Trieb zur Verkörperung der Ideale ist, obzwar eine unumgängliche subjektive Bedingung der sittlichen Vervollkommnung, gleichwohl dazu für sich allein unzulänglich; es sind noch objektive Bedingungen notwendig, eine günstige Umgebung, die die Mühe der Vervollkommnung dem Menschen erleichtert; diese Umgebung ist der Staat.

Der Staat wird, nach Platons Ansichten, auf dieselbe Art tugendhaft wie der einzelne Mensch. Er soll die Weisheit, die Tapferkeit, die Mässigkeit und die Gerechtigkeit verwirklichen.⁷⁾ Wie wir in der Menschenseele drei Bestandteile, als Träger der besonderen Tugenden finden, ebenso verkörpern sich im Staate die besonderen Tugenden in drei Bürgerklassen: die Klasse der Verwalter verwirklicht die höchste Tugend — die Weisheit; die der Krieger verkörpert die Tugend der Tapferkeit; die Leute, welche die wirtschaftlichen Güter produzieren, verwirklichen die Mässigkeit; die Gerechtigkeit aber besteht, wie im einzelnen Menschen, in der harmonischen Verknüpfung der Tätigkeiten aller drei Klassen, damit jeder sein Werk tue und sich in fremde Geschäfte nicht hineinmische.⁸⁾

⁷⁾ O. c., Band III, Teil 1, S. S. 181—189; 206—208 (4. Buch des „Staates“).

⁸⁾ Τὰ αὐτοῦ πράττειν μηδὲ πολυπραγμονεῖν.“ O. c., Band III, Teil 1, S. 210.

Bei der Ausführung eigener Worte Platons und Aristoteles habe ich mich einiger deutscher Übersetzungen bedient; doch musste ich sehr oft diese Übersetzungen verändern und sogar berichtigen. Z. B. ist in der Übersetzung der aristotelischen Etik von Christian Garve, 1801, der Ausspruch des Aristoteles „ . . . διὰ τοῦτο τοῦνομα ἔχει νόμισμα, ὅτι οὐ φύσει ἀλλὰ νόμῳ ἐστὶ, καὶ ἐφ' ἡμῖν μεταβαλεῖν καὶ ποιῆσαι ἄχρηστον“ folgendermassen wiedergegeben: „ seinen Wert von den Gesetze hat; und weil es in unserer Gewalt steht, den Wert desselben zu verändern, oder auch es ganz unnützlich zu machen“ (o. c., Band 2, S. 214). Die richtige Übersetzung ist, m. E., folgende: „ und weil es in unserer Gewalt steht, den Stoff des Geldes zu verändern und dadurch das früher gebrauchte Material unnütz zu machen.“

Auf solchem Wege kam Platon zum Bekenntnis der Notwendigkeit der gesellschaftlichen Arbeitsteilung. Diese Beurteilung hat, wie oben erwähnt und wie aus dem Inhalte der Abhandlung selbst erhellt, nichts mit der Volkswirtschaftslehre gemein. Dessen ungeachtet ist sich Platon nicht nur der ungeheueren ökonomischen Wichtigkeit des obenerwähnten Prinzips völlig bewusst, sondern spricht auch geradezu den Gedanken aus, dass die Menschenverbände auf Grundlage einer gesellschaftlichen Arbeitsteilung eben wegen der Unmöglichkeit für den einzelnen Menschen seine Bedürfnisse in genügendem Masse zu befriedigen, entstanden seien. Jeder von uns ist sich selbst nicht genug, sondern braucht vieles, was ihm fehlt, sagt Platon.⁹⁾ Darum vereinigen sich die Menschen in eine Gesellschaft, um viele zusammen als Teilhaber und Helfer an einem Orte zu wohnen;¹⁰⁾ so z. B. wird der Ackerbauer nicht sein Haus bauen, seine Kleidung weben, seine Schuhe nähen, sondern jedermann wird sein einzelnes Handwerk üben — für sich und für alle seine Gesellschaftsgenossen.¹¹⁾ Und das ist im höchsten Grade vorteilhaft und bequem — setzt Platon seine Auseinandersetzung fort —, denn die menschlichen Fähigkeiten sind ungleich und Jedermann muss die Möglichkeit bekommen, eine Beschäftigung seinen Neigungen gemäss zu wählen.¹²⁾ Dem zufolge wird alles reichlicher, schöner und leichter produziert.¹³⁾ Und die Staatsgewalt hat darauf acht zu geben, dass Jedermann sein Geschäft treibe, dem gemeinsamen Ziele zustrebend, gleich wie die Webekunst die Spinn- und andere Hülfskünste leitet.¹⁴⁾

⁹⁾ „ τυγχάνει ἡμῶν ἕκαστος οὐκ αὐτάρκης ἀλλὰ πολλῶν ἐνδεής“. De Republica, liber 2; „Platonis Dialogi“ ex recensione Imm. Bekkeri, Band III, Teil 1, S. 79.

¹⁰⁾ „ πολλῶν δεόμενοι, πολλοὺς εἰς μίαν δίκην ἀγείραντες κοινωνοὺς τε καὶ βοηθοὺς. . . .“ Ibidem.

¹¹⁾ O. c., S. S. 79—80.

¹²⁾ O. c., S. S. 80—81.

¹³⁾ O. c., S. 81: „Ἐκ δὲ τούτων πλείω τε ἕκαστα γίνεται καὶ κάλλιον καὶ ῥᾶον“

¹⁴⁾ Das Gespräch „Politiker“ (πολιτικός); o. c., Band II, Teil 2, S. 359.

So führt Platon den Leser auf zwei verschiedenen Wegen — dem der spekulativen philosophischen Auseinandersetzungen und dem der ökonomischen Forschungen — zum Bekenntnis der grossen Wichtigkeit der gesellschaftlichen Arbeitsteilung hin.

Mit den erwähnten kurzen Worten über die Mittel zur Verfertigung zahlreicherer Güter besserer Qualität greift Platon der ganzen im XVIII. Jahrhunderte so ruhmvollen Lehre Adam Smith's über die Arbeitsteilung vor.¹⁵⁾

Als zweiter merkwürdiger Grundzug der ökonomischen Organisation des platonischen Idealstaates ist der Kommunismus der beiden höheren Klassen, der Krieger und der Verwalter, zu bezeichnen. Von der niederen Klasse sagt Platon bei dieser Gelegenheit gar nichts; es ist klar, dass er in ihrer Mitte das Privateigentum erhält, ebenso wie die Familie, denn, indem er die Familie und bis zu gewissem Grade auch die Ehe bei den höheren Klassen abschafft, spricht er davon wiederum gar nichts in Betreff der dritten Klasse.¹⁶⁾

Hier stehen wir vor einem unversöhnlichen Widerspruche bei Platon. Einerseits behauptet er, dass in seinem Idealstaate das Glück zum Anteil der ganzen Gesellschaft wird;¹⁷⁾ andererseits aber erklärt er, dass die Handwerker, welche schlecht und verdorben seien, dem Staate keine grosse Gefahr bringen.¹⁸⁾

Diesen Widerspruch kann man nur durch Mutmassungen aufzuheben versuchen. Man kann z. B. voraussetzen, dass das Glück für Platon ein dehnbarer Begriff sei; denn er sagt, dass im Idealstaate jedermann glücklich sein wird — der

¹⁵⁾ Vgl. Dubois, *Précis de l'histoire des doctrines économiques*, 1903, p. 37; A. Suchon, *Les Théories économiques dans la Grèce antique*, 1898, p. p. 80—81.

¹⁶⁾ Schon Aristoteles richtete darauf seine Aufmerksamkeit: Politik, Kap. II, § 5. Aristoteles Werke, ed. Academia Regia Borussica, ex Recensione Imm. Bekkeri, Band II, S. 1264.

¹⁷⁾ O. c., Band III, Teil 1, S. 166 (im Anfange des 4. Buches des „Staates“).

¹⁸⁾ O. c., Band III, Teil 1, S. S. 167—168 (ibidem).

eine mehr, der andere weniger.¹⁹⁾ Oder man kann sich vorstellen, dass Platon den Verwaltenden das Glück der niederen Klasse einzurichten überlasse und deswegen keine Gesetzgebung dafür entwerfe; denn eine seiner Grundideen ist die Einsetzung der Regierung der Weisen bei Abwesenheit jeder Gesetzgebung, da die Weisen in allen möglichen Umständen genau wissen, wie zu handeln ist, und darum immer im Stande sein werden, das Leben der Bürger glücklich einzurichten.²⁰⁾

Allerdings sind dies nur blosse Vermutungen und heben den Widerspruch m. E. nicht auf.

Was aber den Kommunismus der beiden höheren Klassen in Platons Idealstaat betrifft, so müssen wir darüber — den Behauptungen einiger Ökonomen zuwider²¹⁾ — unsere Überzeugung dahin aussprechen, dass dieser Kommunismus bei Platon in ansehnlichem Masse durch ökonomische Erwägungen bedingt ist.

Wir sagen „in ansehnlichem Masse“, denn eine bedeutende Rolle spielten darin auch die Hauptgrundlagen der platonischen Philosophie. Indem Plato ein Ideal der Staatseinrichtung aufstellte, musste er etwas in Wirklichkeit nicht existierendes und den wichtigsten Gebrechen des gesellschaftlichen Organismus seines Vaterlandes gänzlich entgegengesetztes schaffen.

So entstand die Konzeption einer idealen gesellschaftlichen Arbeitsteilung mit harmonischer Verbindung der Interessen der einzelnen Bürger — als ein Gegensatz zum erbitterten Klassenkampfe der Athener.²²⁾

Ebenso sollte auch der Kommunismus die ungeheure Vermögensungleichheit, welche einen grausamen Kampf

¹⁹⁾ O. c., Band III, Teil 1, S. S. 167—168 (ibidem); S. 246 (5. Buch des „Staates“).

²⁰⁾ O. c., Band III, Teil 1, S. S. 92, 158, 163, 176.

²¹⁾ Z. B. Souchon, o. c., p. 145: „Quant au fameux communisme platonicien . . . il a été conçu sous l'empire de considérations étrangères à l'économie . . .“

²²⁾ Vgl. Souchon, o. c., p. p. 41, 191.

zwischen Reichen und Armen zur Zeit Platons erregte, ersetzen mit der Wirkung der Aufhebung der Verbrechen, unter denen eine ansehnliche Stelle den falschen Angebereien gehörte, die darauf gerichtet waren, eine gerichtliche Einziehung der Güter der verleumdeten Reichen herbeizuführen.²³⁾

Damit wird aber nur eine Seite des Ursprungs der kommunistischen Wahnbilder Platons erklärt; es unterliegt keinem Zweifel, dass er zugleich auch von ökonomischen Erwägungen geleitet wurde — denn er spricht sich ganz klar und deutlich darüber aus.

(Schluss folgt.)

III. Sozialphilosophie.

Ratzenhofer's Soziologie.

Von

Prof. Dr. L. Gumplowicz, Graz.

Jede geistige Produktion beruht auf Inspiration. Auch der philosophische Denker empfängt von ihr den Grundgedanken seiner Philosophie. Ob diese Gedanken wahr und fruchtbar oder falsch und undankbar, das ist Schicksalsgunst- oder Ungunst; dem einzelnen kommt dabei weder Verdienst noch Schuld zu. Ist ihm aber ein „glücklicher Gedanke“ gekommen, so hängt sein Verdienst davon ab, was er mit ihm beginnt, wie viel Fleiss und Mühe er an dessen Ausarbeitung, Begründung und Durchführung aufwendet.

Bei der Verwertung solcher Inspirationen können nun zweierlei Methoden zur Anwendung kommen, was wieder nicht Sache freier Wahl, sondern vielmehr Temperamentsache ist.

So wird der Sanguiniker den ihm zugeflogenen Gedanken ohne viel Überlegung sobald als möglich ohne tiefere Begründung der Welt preisgeben; der Choleriker wird behutsam zu Werke gehen. Er wird die Richtigkeit des Gedankens in allen seinen Teilen gründlich prüfen; wird ihn nach allen Seiten und Rich-

²³⁾ Julius Beloch, Griechische Geschichte, 2. Band, S. 457.

tungen vorfolgen; ihn zu einem System ausbauen und verarbeiten; jeden Teil des Systems tief begründen und die einzelnen Teile mit einander in organische Verbindung bringen. Selbstverständlich hat der Choleriker, der so verfährt, mehr Verdienst als der Sanguiniker der mit seiner Inspiration so zu sagen herausplatzt oder dieselbe auf die leichte Achsel nimmt und es anderen überlässt mit dem ihm gewordenen Pfund Goldes zu wuchern.

Ratzenhofer hat den glücklichen soziologischen Gedanken, der ihn begeisterte, nicht auf die leichte Achsel genommen; er hat in mühevoller, langjähriger, strengster Denkerarbeit seine „soziologische Erkenntnis“ vertieft, diese auf allen Lebensgebieten geprüft und jedes einzelne soziologisch aufzufassen und zu begründen unternommen. Erst nachdem er so alle diese Gebiete von der „Politik“ bis zur „Ethik“ mit kühnem Forscher- und Entdeckergeiste durchmessen, nachdem er jedes dieser Gebiete zum Gegenstande gründlicher soziologischer Untersuchung gemacht hat und jede der bezüglichen Wissenschaften von der Politik bis zur Ethik (die zwei entgegengesetzten Pole!) in soziologischem Geiste erneuert, eine wahre Restauration dieser Wissenschaften vorgenommen hat, schritt er am Ende seiner literarischen Laufbahn, das auch leider sein Lebensende war, an ein Gesamtbild der „Soziologie“ in welchem er den Zusammenhang aller von ihm früher behandelten Lebensgebiete klar und übersichtlich zur Darstellung brachte. Das Erscheinen dieses letzten Werkes¹⁾ hat er nicht mehr erlebt — die verständnisvolle Herausgabe desselben verdanken wir seinem älteren Sohne, der wie aus vielen hinzugefügten Anmerkungen hervorgeht, in den Geist des Werkes seines Vaters vollkommen eingedrungen ist.

R. bezeichnet näher die Soziologie als die „positive Lehre von den menschlichen Wechselbeziehungen.“

Das Wichtigste nun was menschliche Wechselbeziehungen bewirken ist soziale Entwicklung. R. unterscheidet sechs Zeitalter derselben und stellt uns ein siebentes als bevorstehend in Aussicht. Es sind das 1. der soziale Urzustand in welchem sich die Ausbreitung der wandernden Horden über die ganze Erde vollzieht und die Hauptrassen der Menschen unter dem Einfluss geologischer und geographischer Verhältnisse sich entwickeln.

Das 2. Zeitalter ist das des „Beginnes primitiver Kultur“ in welchem sich unter dem Einfluss verschiedener Lebensweisen

¹⁾ Soziologie. Positive Lehre von den menschlichen Wechselbeziehungen von Gustav Ratzenhofer. Aus seinem Nachlasse herausgegeben von seinem Sohne. Leipzig 1907. Brockhaus.

die Differenzierung der Stämme vollzieht und „arbeitssame Rassen einerseits, harte andererseits, endlich solche, welche eine kluge Vermittlung zwischen Bauer und Jäger durch Tausch suchten“ entstehen.

Im 3. „barbarischen Zeitalter“ kommt es in Folge von „starker Vermehrung der Wanderstämme“ zu der folgenreichen „Berührung schweifender und sesshafter Stämme“ welche zunächst das 4. „kriegerische“ Zeitalter vorbereitet. In diesem „entstand ein Herrschaftsverhältnis zwischen verschiedenen Schichten der Bevölkerung und hiermit der Staat sowie das Recht als Begleiterscheinung der Macht“. Verursacht durch das staatliche Leben, speziell durch die Genussucht der Herrschenden die zu ihrer Befriedigung sich der Handelsrassen bedient, entsteht das Zeitalter (5.) „der allseitigen Aufschliessung der Lebensbedingungen“; „Zur Herrschsucht tritt die Habsucht und Genussucht, um ferne Himmelsstriche zu entdecken und den ganzen Erdkreis für die Bedürfnisse der Kulturvölker zu erschliessen. . .“ Als unvermeidliche Folge solchen Treibens entsteht das 6. Zeitalter „des Kapitalismus und des Weltverkehrs“ in welchem wir heute leben. Das Charakteristische dieses Zeitalters ist, dass in ihm „das Geld das wichtigste Machtmittel im kulturellen Verkehr der Menschen ward, wodurch „aus den geschicktesten und skrupellosesten Geschlechtern (der Handelsrassen) eine Kapitalaristokratie hervorging, welche sich mit der überkommenen Aristokratie früherer Zeitalter, in die Herrschaft über die Massen teilt“.

Es ist ja selbstverständlich, dass R. diesem unseren Zeitalter seine ganze Aufmerksamkeit schenkt, an demselben seine eingehendste Kritik übt, denn schliesslich interessiert doch jeden Menschen die Gegenwart am meisten. Ja, R's Soziologie könnte man in gewissem Sinne eine Soziologie des kapitalistischen Zeitalters nennen, nicht nur ihrer Entstehungszeit nach, sondern weil sie sich in das Wesen und Unwesen desselben vertieft, dessen Schäden blosslegt und auf den Weg der möglichen Sanierung derselben hinweist. An diese Sanierung glaubt R. und hofft, dass sie in einem bevorstehenden 7. Zeitalter der sozialen Entwicklung erfolgen werde. Dieses wird das Zeitalter „der Sesshaftigkeit der Menschen und der Produktionsharmonie“ sein. Über dieses Ideal Rs. wollen wir noch später sprechen und wenden uns jetzt dem Kerne seiner Soziologie zu, der Analyse der „menschlichen Wechselbeziehungen“. Diese werden bestimmt durch „soziale Bestrebungen“ welche die „soziale Entwicklung“ hervorbringen. Der Inhalt dieser Ent-

wicklung aber „besteht aus wechsellvollen Versuchen der Individualisierung, die soziale Gebundenheit zu durchbrechen und der Sozialisierung den allzu heftigen Ausbrüchen der Individualität die Fessel der gesellschaftlichen Ordnung anzulegen“. Die Individualisierungstendenz führte wohl zur Freiheit, brachte es aber auch mit sich, dass „das Ideal der Schrankenlosigkeit so manche Persönlichkeit begeistert“; die aus dieser Tendenz sich ergebende Befreiung des Individuums ist aber „auf Kosten der Massen vor sich gegangen, deren Interessen nunmehr immer vernehmbarer und mit der Zeit unwiderstehlich nach Befriedigung rufen“. R. zweifelt nicht, dass diese Befriedigung den Massen werden wird, denn „der Sozialisierung ist nicht auszuweichen“. Damit wäre aber andererseits „die Individualisierung als der einzige Weg zur menschlichen Vervollkommnung“ unmöglich gemacht. So stellt uns denn das „herannahende Zeitalter“ vor ein schweres Dilemma: Sozialisierung oder Individualisierung? Erstere ist „unausweichlich“; der Untergang der Individualisierung aber bedeutet den Untergang aller Errungenschaften der Kultur. Sollen wir das über uns ergehen lassen? Nun, R. ist kein Pessimist; ein energischer, kühner Optimismus charakterisiert durchwegs sein Denken. Auch dieser schweren Schicksalsfrage gegenüber verliert er nicht den Mut: die Soziologie wird uns den Rettungsweg zeigen! „Gerade die Individualisierung zur Reife der soziologischen Erkenntnis lehrt uns in letzter Stunde das Bedürfnis erkennen, nunmehr schleunigst die Organisation der Gesellschaft zu bedenken, bevor noch die niederen Interessen der anwachsenden Massen und ihrer Parasiten jene Persönlichkeiten verschlingen die aus dem allgemeinen Wettbewerb nach Lebensbedingungen, sich die höheren Interessen gerettet haben.“ „Es ist eben Aufgabe der Soziologie, zu erforschen, wie es möglich ist, die soziale Notwendigkeit unbeschadet der freien Persönlichkeit zu berücksichtigen.“

Um nun dieser Aufgabe gewachsen zu sein, muss die Soziologie zunächst den inneren Mechanismus der Gesellschaft gründlich durchforschen. Ratzenhofer entwirft und befolgt für diese Arbeit folgendes Programm: 1. Die Faktoren der sozialen Entwicklung; 2. die sozialen Funktionen; 3. die Sozialgebilde; 4. die Prinzipien der sozialen Entwicklung.

ad. 1. Die ältesten Faktoren der sozialen Entwicklung sind die „geologischen Verhältnisse“. Denn diese haben „die Urrassen gebildet“ und wirken noch immer als „soziale Einflüsse des Wohnraumes“ an die man auch heute bei Beurteilung sozialer Verhältnisse nicht vergessen darf, denn „nichts ist grössere

Gefahr für das soziologische Denken als das Bestreben, die soziale Entwicklung von irgend einem Fachstandpunkte aus begreifen zu wollen“. Damit spielt R. auf die Einseitigkeit der modernen Rassentheorien an, welche die soziale Entwicklung einzig und allein durch die Rasse erklären wollen, während „die Rasse nur Einer der Faktoren der Entwicklung ist“, und es „einseitig und wissenschaftlich verwerflich ist, irgend einen der Faktoren als allein massgebend hinzustellen“. Allerdings ein nicht zu übersehender, da die Rasse die Grundlage der „ererbten Anlagen der Menschen“ bildet. Denn „des Menschen Handeln wird durch Erfahrungen bestimmt und zwar durch seine eigenen und durch die seiner Ahnen, die morphologisch festgelegt seine Anlagen bilden“. Neben diesen ererbten Anlagen kommen aber die erworbenen als Erzeugnis der Umwelt in Betracht. Je reicher und mannigfaltiger die Einflüsse dieser Umwelt desto bedeutsamer werden die erworbenen Anlagen. „Während auf niedriger Stufe die ererbten Anlagen, die Rasse, alles bedeuten, kommt hier (d. i. auf vorgeschrittener Stufe) wesentlich in Betracht, was das Individuum in seinem Leben erfährt, lernt d. h. an Eigenschaften erwirbt.“

Ein weiterer Faktor der sozialen Entwicklung ist die Überlieferung (Tradition): dieser psychische Faktor ist fast mächtiger in seiner sozialen Wirkung als der physiologische der Rasse. Denn, „im Grunde genommen gibt sich der Mensch seine geschichtliche Position selbst durch den Glauben an die Zugehörigkeit zu einem Sozialgebilde; aus dessen Traditionen schöpft er seine Vorstellungen über seine Herkunft und über seine wesentlichen Pflichten und Rechte“ wobei es „abgesehen von morphologischen Tatsachen gleichgültig ist, ob jener Glaube an die Zugehörigkeit zu einer sozialen Gruppe mit Rücksicht auf die tatsächliche Abstammung auf Wahrheit beruht oder Täuschung ist“. Dieses Überwiegen des psychischen Moments über das physiologische tritt insbesondere bei dem Sozialgebilde der Nationalität deutlich hervor, was uns die tägliche Erfahrung lehrt.

Einer der weiteren Faktoren der sozialen Entwicklung ist Rassenmischung oder Inzucht. R. stimmt hier mit Reibmayr darin überein,¹⁾ dass die ursprüngliche Inzucht zu lange betrieben, gewisse Nachteile mit sich bringt weil „bei einem in Inzucht lebenden Stamme die variierenden Veranlassungen

¹⁾ Ich denke hier an das treffliche Werk Reibmayr's: Inzucht und Vermischung beim Menschen. 1897.

ersterben und so der Stamm mangels äusserer Anregung und erprobender Gegensätze degeneriert“. Diesen Nachteilen wirkt entgegen der frühzeitig entstandene „Instinkt für die Vermischung in einem gewissen Umkreis der Rassengemeinschaft“. Doch hat „die Mischung allzu disparater Anlagen nur nachteilige Folgen“. Die „Berührung verschiedener Anlagen“ kommt als Faktor sozialer Entwicklung insbesondere im Staate zur Geltung, der ja geradezu darauf angelegt zu sein scheint, solche Berührungen herbeizuführen. Denn „durch Eroberung entsteht der Staat in dessen rassenmässig geschichteter Gesellschaft die Träger verschiedener Anlagen nebeneinander wohnen und miteinander in engste Beziehung treten, besonders durch die Sklaverei, die stets auch zur geschlechtlichen Mischung führt“.

Abgesehen aber von dieser in grösserem oder geringerem Masse vor sich gehenden Mischung folgt aus dem Kontakt der „verschiedenen Anlagen“ im Staate zunächst „der Daseinskampf und die natürliche Auslese“ zwischen den den Staat bildenden Rassen. („Herrschafts-Handels- und Arbeiterrasse.“)

Als letzten Faktor der sozialen Entwicklung bespricht Ratzenhofer die „herrschenden Ideen“. Da nun „eine Idee nichts anderes ist, als die Formulierung eines Bedürfnisses“, so sind nach dem Grade menschlicher Bedürfnisse von den niedrigsten physiologischen bis zu den entwickeltsten transzendentalen auch die von ihm erzeugten Ideen verschieden. Daher „müssen wir uns bei Beurteilung zivilisierter Gesellschaften vor Augen halten, dass die Ideen welche diese Zivilisation tragen, nicht in den Massen leben, welchen überwiegend bloss niedere Zwecke und Interessen verständlich sind, sondern in den intellektuelleren Spitzen dieser Gesellschaft“.

Der Unterschied zwischen der höheren und niederen Idee liegt darin, dass erstere das Ziel alles menschlichen Strebens, die Befriedigung der physiologischen und Gattungsinteressen „indirekt und auf Umwegen besser zu erreichen sucht“ als die letztere. Die höhere Idee ist also weitsichtiger und vorsorglicher, während „der Pöbel erst wenn er Hunger hat an Brot denkt“ daher „die Idee der Massen zu Katastrophen führt“.

(Schluss folgt.)

IV. Gesetzgebungsfragen.

Der Erfindereid

von

Patentanwalt Dr. Gustav Rauter, Charlottenburg.

Der interessante Aufsatz von Dernburg in No. 1 der Deutschen Juristenzeitung (12.1) über den Schutz der Erfinder hat auch die Frage des Erfindereides berührt. Da hierdurch weitere juristische Kreise auch in Deutschland auf diese Einrichtung des amerikanischen Rechtes aufmerksam gemacht worden sind, so wird es um so eher angezeigt sein, diesen Gegenstand hier ausführlicher zu behandeln, als vielfach noch irrthümliche Anschauungen über dessen Natur verbreitet sind.

Zunächst sei bemerkt, dass, wenn wir hier der Kürze halber von dem Erfindereid sprechen, darunter nicht nur ein eigentlicher Eid (oath), sondern ganz allgemein jede ausdrückliche feierliche Erklärung (declaration, affirmation) verstanden werden soll, worin der betreffende aussagt, dass er der Erfinder einer gewissen Sache oder, insofern es sich um Gegenstände des Warenzeichenrechtes handelt, der erste rechtmässige Benutzer der betreffenden Marke zu sein glaube.

Im Nachfolgenden stützen wir uns mit unsern Ausführungen über den Erfindereid auf folgende Amerikanische und Kanadische Gesetze und Ausführungsbestimmungen:

1. U. S. Patent Laws, with Annotations, Revised December 1, 1905.
2. Rules of Practice in the U. S. Patent Office, Revised February 28, 1905; Third Reprint, October 15, 1906.
3. U. S. Statutes concerning the Registration of Trade-Marks, with the Rules of the Patent Office relating thereto, Revised August 1, 1906.¹⁾

¹⁾ Diese Bestimmungen sind seitdem durch Gesetz vom 1. März 1907 in einigen, hier aber nicht in Betracht kommenden Punkten abgeändert worden.

4. The (Canadian) Patent Act 1897, with Amendements 1903, Ottawa 1903.
5. Rules and Forms of the Canadian Patent Office, revised and amended 23rd February 1904.
6. Circular of the (Canadian) Department of Agriculture concerning Trade-Marks etc. Ottawa 1904.

Alle diese Gesetze usw. sind von den betreffenden Aemtern selber herausgegeben. Am wichtigsten von diesen Bestimmungen sind für uns die Amerikanischen Patentgesetze, die einen Teil der sogenannten Revidierten Statuten (Revised Statutes) bilden, und deren Bestimmungen wir kurz als „Revidierte Statuten, Sektion . .“ anführen werden.

Über den Erfindereid bestimmt zunächst Sektion 4892 der Amerikanischen Revidierten Statuten folgendes:

„Der Patentsucher soll beschwören (make oath) dass er in Wahrheit glaubt, dass er der ursprüngliche und erste Erfinder oder Entdecker des Verfahrens, der Maschine, der Arbeitsweise, der Mischung oder der Verbesserung sei, wofür er ein Patent nachsucht; dass er nicht weiss, und nicht glaubt, dass der betreffende Gegenstand jemals vorher bekannt oder im Gebrauch war; und er soll angeben, ein Bürger welches Landes er ist. Dieser Eid (oath) kann von jeder Person innerhalb der Vereinigten Staaten abgelegt werden, die gesetzlich ermächtigt ist, Eide entgegenzunehmen, oder, wenn der Patentsucher im Auslande wohnt, vor jedem Gesandten (minister), Geschäftsträger, Konsul oder amtlichem Vertreter des amerikanischen Handels, oder vor irgend einem öffentlichen Notar oder Richter, oder Beamten, der ein amtliches Siegel führt und dazu ermächtigt ist, Eide in dem betreffenden fremden Lande abzunehmen wo sich der Patentsucher aufhält, vorausgesetzt, dass dessen Berechtigung durch das Zeugnis eines diplomatischen oder konsularischen Beamten der Vereinigten Staaten nachgewiesen wird.“

Weiter bestimmt Sektion 4895 der Revidierten Statuten:

„Patente können auch bewilligt und ausgegeben oder wiederausgegeben werden für den Rechtsnachfolger (assignee) des Erfinders oder Entdeckers; indessen muss die Übertragung (assignment) zunächst im Patentamte eingetragen worden sein. In allen Fällen jedoch, wo der Rechtsnachfolger (assignee) die Ausgabe eines Patentos beantragt, muss der Erfinder oder Entdecker die Anmeldung machen und die Beschreibung beschwören; und in allen Fällen, in denen ein Antrag auf Wiederausgabe eines Patentos vorliegt, muss die Anmeldung und die verbesserte Beschreibung durch den Erfinder oder Entdecker unterzeichnet werden, sofern er noch am Leben ist.“

Für den Fall, dass der Erfinder verstorben ist, bestimmt
Sektion 4896 der Revidierten Statuten:

„Wenn eine Person, die eine patentfähige neue Erfindung oder Entdeckung gemacht hat, vor der Patenterteilung stirbt, so geht deren Recht auf Nachsuchung und Bewilligung des Patentes auf deren Testamentsvollstrecker (executor) oder Verwalter (administrator) über, und zwar zu Gunsten der gesetzlichen Erben des Verstorbenen für den Fall, dass der Erblasser ohne Testament gestorben ist; hat er ein Testament hinterlassen, so treten statt dessen die darin eingesetzten Personen ein. Dies Recht kann im gleichen Umfange, innerhalb derselben Fristen und unter den gleichen Bedingungen geltend gemacht werden, wie es vom Erblasser zu seinen Lebzeiten hätte geltend gemacht und ausgeübt werden können. Wenn die Anmeldung durch einen solchen gesetzlichen Vertreter bewirkt wird, so soll der erforderliche Eid oder die Erklärung (affirmation) eine solche Form erhalten, dass sie durch ihn abgelegt werden können. Der Testamentsvollstrecker oder Verwalter, der in vorschriftsmässiger Form unter dem Gesetz irgend eines fremden Staates bevollmächtigt ist, das Vermögen des verstorbenen Erfinders zu verwalten, soll für den Fall, dass dieser Erfinder zur Zeit seines Todes nicht in den Vereinigten Staaten seinen Wohnsitz hatte, das Recht haben, die Patentanmeldung zu bewirken und das Patent zu erhalten. Die Vollmacht eines solchen ausländischen Testamentsvollstreckers oder Verwalters soll durch das Zeugnis eines diplomatischen oder konsularischen Beamten der Vereinigten Staaten nachgewiesen werden.“

Im Falle eine Erfindung nicht durch einen Erfinder allein (sole inventor), sondern wie es sehr häufig ist, durch zwei oder mehr verschiedene Personen gemeinschaftlich gemacht worden ist, so ist es selbstverständlich, und in der Praxis allgemein üblich, dass diese Personen (joint inventors) den Erfindereid gemeinschaftlich ablegen. Es ist nicht notwendig, dass die betreffenden hierfür zugleich vor dem betreffenden Beamten erscheinen müssen: es genügt, wenn jeder einzeln das Eidformular vor dem am nächsten wohnenden, sachlich zuständigen Beamten unterschreibt. Gleichgiltig ist dabei, wie gross der Anteil jeder einzelnen Person an der Erfindung tatsächlich ist, sodass also der eine der Erfinder etwa nur einen unbedeutenden Teil des Ganzen, ein anderer aber den wesentlichen Teil der Erfindung gemacht haben kann.

Es sei weiter darauf hingewiesen, dass die Zuständigkeit der den Eid abnehmenden Beamten sich nur nach der angeführten Sektion 4892 der Revidierten Statuten bestimmt,

und dass z. B. in Deutschland jeder amerikanische Konsul zuständig ist, gleichgültig, ob der Anmelder seinen Wohnsitz in dessen besonderem Bezirk hat oder nicht. Deutsche und österreichische Richter oder sonstige Behörden sind dagegen zur Abnahme von Erfindereiden nicht berechtigt. Eine hierher gehörige Entscheidung des Amerikanischen Patentamtes ist im Blatt für Patent-, Muster- und Zeichenweisen 1899, Seite 17 abgedruckt.

Die Ausführungsbestimmungen (Rules of Practice) bestimmen bezüglich des Erfindereides kurz folgendes:

Rule 25 wiederholt im wesentlichen dasjenige, was bereits in Sektion 4896 steht und setzt auf Grund des Gesetzes vom 28. Februar 1899 hinzu:

„Im Falle der Erfinder geisteskrank wird, kann die Anmeldung durch seinen gesetzlichen Vormund, Pfleger oder Vertreter eingereicht werden, dem auch das Patent herauszugeben ist.²⁾“

Rule 26 macht nähere Ausführung zu Sektion 4895 und bestimmt insbesondere, dass anstelle eines verstorbenen Erfinders in dem Falle, wo dieser mit seinem Rechtsnachfolger (assignee) zusammen hätte handeln müssen, der Nachlassverwalter einzutreten hat.

Rule 46 führt die Bestimmungen von Sektion 4892 näher aus und gibt genau an, was der Anmelder zu beschwören hat. Es wird schliesslich hinzugefügt:

„Dieser Eid muss durch denjenigen unterschrieben werden, der ihn ablegt.“

Ferner wird noch die Bestimmung getroffen:

„Das Patentamt (the Commissioner) kann in solchen Fällen noch einen Zusatzzeit verlangen, in denen die Anmeldung nicht innerhalb einer angemessenen Zeit nach Ablegung des ursprünglichen Eides beim Patentamt eingereicht worden ist.“

Rule 47 gibt nähere Bestimmungen zu Sektion 4896 und verordnet insbesondere, dass, im Falle der Eid im Auslande

²⁾ Vgl. hierzu die im Blatt für Patent-, Muster- und Zeichenwesen 1901, Seite 146 abgedruckte Entscheidung des amerikanischen Amtes, wonach der Pfleger in diesem Falle auch dann von einem amerikanischen Gericht bestellt werden muss, wenn der Geisteskranke im Auslande wohnt.

abgelegt wird, die Anmeldepapiere mit dem Eidformular zusammenzuheften und zu versiegeln sind.

Rule 48 bestimmt, dass ein Zusatzzeit zu leisten ist, wenn der Anmelder einen neuen Anspruch aufstellt, der in seiner ersten Anmeldung nicht enthalten war. Es muss dann beschworen werden, dass dieser neue Anspruch bereits einen Teil der ursprünglichen Anmeldung bildete, und dass alles das, was in dem ursprünglichen Eide bekräftigt wurde, auch für diesen Anspruch zutrifft.

Rule 75 handelt von einem Eide, der seitens eines Patent-suchers abzulegen ist, im Falle ihm näher bezeichnete Arten von Veröffentlichungen entgegen gehalten werden, die seine Erfindung im gewissen Sinne vorweg zu nehmen scheinen.

Rule 87 bestimmt, welchen Inhalt der Eid dessen haben soll, der die Neuherausgabe eines Patentos nachsucht.

Rule 173 bestimmt, dass mit einer fallengelassenen, aber dann wieder aufgenommenen Anmeldung auch ein neuer Eid einzureichen ist.

Rule 176 bestimmt, dass, wenn eine Anmeldung wegen Nichtzahlung der Schlussgebühr verfallen ist, und dann wieder aufgenommen wird, der alte Eid seine Gültigkeit behält.

Rule 186 bestimmt, dass ein Caveat, d. h. eine beim Patentamt zu hinterlegende Erklärung, worin jemand sich als den Erfinder einer gewissen Sache bezeichnet, für die er vorläufig noch kein Patent nachsuchen, sich aber doch die Priorität wahren will, von einem Eide begleitet sein muss.

Rule 188 verweist bezüglich des Inhaltes dieses Eides auf Rule 46.

Den Rules sind Formulare (Forms) angehängt, worin unter anderem auch unter No. 18 bis 23 verschiedene Fassungen für Eide enthalten sind. Insbesondere ist zu bemerken, dass die Formulare 22 und 23 Eide betreffen, die mit einem Gesuch um Erneuerung einer verloren gegangenen Patenturkunde einzureichen sind.

Das wichtigste Formular ist das 18., das mit einer Patentanmeldung einzureichen ist und folgendermassen lautet. (In

der hier gegebenen Uebersetzung sind die leergelassenen Stellen des Formulars für den Fall ausgefüllt, dass es von einem Erfinder eingereicht wird):

„N. N., der oben benannte Patentsucher, nachdem er vereidigt worden ist (oder seine Erklärung abgegeben hat) bezeugt und sagt, dass er ist ein Bürger (oder Untertan) von, dass er in Wahrheit glaubt, der ursprüngliche, erste und alleinige Erfinder der Verbesserung betreffend zu sein, die in der beigefügten Beschreibung klargelegt und beansprucht ist; dass er nicht weiss und nicht glaubt, dass diese jemals vor seiner Erfindung oder Entdeckung bekannt oder in Gebrauch, oder in irgend einem Lande vor seiner Erfindung oder Entdeckung patentiert oder in irgend einer gedruckten Veröffentlichung beschrieben war, oder dass sie mehr als zwei Jahre vor dieser seiner Anmeldung in den Vereinigten Staaten im öffentlichen Gebrauch oder im Handel gewesen ist, dass diese Erfindung nicht in irgend einem ausländischen Staate auf eine Anmeldung hin patentiert worden ist, die durch ihn oder seine gesetzlichen Vertreter oder Rechtsnachfolger länger als 12 Monate vor dieser seiner Anmeldung eingereicht worden wäre, und dass keine Patentanmeldung für die in Rede stehende Verbesserung durch ihn oder seine Vertreter oder Rechtsnachfolger in irgend einem ausländischen Staate eingereicht worden ist (mit Ausnahme folgender Länder zu den folgenden Daten:)

Beschworen und unterschrieben vor mir am (Unterschrift, amtliche Stellung und Siegel des betreffenden Beamten).“

Ähnlich, wenn auch kürzer gefasst, sind die Bestimmungen des kanadischen Gesetzes. Sie finden sich im Patentgesetz von 1897, Artikel 10. Dazu gehören die Formulare No. 12 bis 15 und 17. Der Erfindereid für in Deutschland wohnende Anmelder wird von dem englischen Konsul abgenommen. Im Falle die Anmelder nicht britische Staatsangehörige sind, wird in dem Eidformular das Wort Eid (Oath) durch Erklärung (Declaration) ersetzt.

Bezüglich der Warenzeichenanmeldungen bestimmt das Amerikanische Gesetz in Sektion 2, dass die einzureichende Anmeldung von einer geschriebenen Erklärung (declaration) begleitet sein muss, die von dem Anmelder, oder von einem Mitglied der betreffenden Firma oder von einem Angestellten der betreffenden Körperschaft oder Gesellschaft beschworen (verified) werden muss, wonach der Anmelder glaubt dass er selber oder die Firma usw. der Eigentümer der Marke ist, deren Eintragung nachgesucht wird, und dass

keine andere Personen usw. nach bestem Wissen und Gewissen ein Recht auf einen solchen Gebrauch in der vorliegenden oder in einer damit verwechslungsfähigen Form besitzt usw.

Hierzu bestimmen die Ausführungsverordnungen unter Rule 34 ähnliches, wie bezüglich der Patente durch Rule 47 festgesetzt ist.

Formulare für solche Eide (declarations) werden unter No. 3, 5, 7, 9 und 11 gegeben. Von diesen Formularen sei No. 9 abgedruckt, das mit Warenzeichenanmeldungen ausländischer Einzelpersonen einzureichen ist, und das sich folgendermassen darstellt:

„N. N., der vorschriftsmässig vereidigt worden ist, erklärt und sagt, dass er der Anmelder ist, der in der vorstehenden Erklärung (statement) namhaft gemacht worden ist; dass er glaubt, die vorstehende Erklärung sei wahr; dass er glaubt, dass er der Eigentümer der Marke sei, deren Eintragung er nachsucht; dass keine andere Person, Firma, Körperschaft oder Gesellschaft nach seinem besten Wissen und Gewissen ein Recht auf den Gebrauch dieser Marke habe, sei es in genau gleicher Form oder in irgend einer ihr soweit nahe kommenden Form, dass die Gefahr einer Täuschung entstehen könnte, die fragliche Marke ist eingetragen in am unter Nummer; dass die Zeichnung, die beigefügt wird, genau die Marke wiedergibt, deren Eintragung er nachsucht; und dass die mit eingereichten Muster oder Nachbildungen zeigen, wie die Marke tatsächlich auf Waren benutzt wird.

Unterscriben und beschworen vor mir am (Name, amtliche Stellung und Unterschrift des betreffenden Beamten).“

Eine ähnliche Erklärung verlangt auch das kanadische Warenzeichengesetz in Artikel 8.

Formulare für solche Erklärungen werden unter Nummer VIII, IX und XI für allgemeine Marken (General Trade Marks, eine Art von Firmenzeichen), besondere Marken (Specific Trade Marks, eigentliche Warenzeichen) und Holzmarken (Timber Marks, eine Art von Zwangsmarken) gegeben. Diese Formulare brauchen indessen nicht vor einem Beamten beschworen zu werden, sondern es genügt, wenn der Anmelder sie in Gegenwart zweier von ihm zugezogener Zeugen unterschreibt, sodass es sich hier also nur um eine gewöhnliche eidesstattliche Versicherung handelt.

Wie man sieht, nimmt der Eid im amerikanischen und kanadischen Patent- und Warenzeichenrecht einen grossen Raum ein. Es kann kein Zweifel unterliegen, das hierdurch einerseits das Verfahren in vielen Fällen wesentlich erleichtert, andererseits auch die Gefahr nahe gebracht wird, dass wissentlich falsche Behauptungen mit einem Eide bekräftigt werden, wenn man annimmt, dass dritten Personen ein Gegenbeweis nicht gelingen kann. Diese Gefahr ist aber andererseits überhaupt mit jedem Parteieid, ja sogar mit jedem Zeugen- und Erfindereid verbunden und kann daher nicht gerade nur gegenüber dem Erfindereid geltend gemacht werden. Lassen wir nun von den verschiedenen Anwendungsgebieten des Eides, die hier in Betracht kämen, alle anderen mit Ausnahme des Erfindereides im engeren Sinne ausser Betracht, und besprechen wir nur den Eid, den der Anmelder eines Patent- oder Warenzeichens zu leisten hat, so haben wir zunächst zwei Fragen zu untersuchen, nämlich einmal, was hat der Anmelder zu beschwören? Sodann: welche Vorteile oder Nachteile bietet die Ablegung eines solchen Eides?

Die erst aufgeworfene Frage wird im wesentlichen durch die vorhin mitgeteilten gesetzlichen Bestimmungen, insbesondere durch das Eidformular beantwortet. Es ist ohne weiteres ersichtlich, dass der Anmelder nur beschwören kann, dass er glaube, der erste und wahre Erfinder einer Sache zu sein, während man ihn natürlich nicht schwören lässt, dass er der erste und wahre Erfinder der Sache sei.

Durch das Wesen des Erfindereides wird es nun ohne weiteres ausgeschlossen, dass eine Patentanmeldung durch eine Firma oder irgend eine juristische Person eingereicht werden kann. Eine solche Firma usw. kann einen derartigen Eid nicht leisten. Es ist auch nicht vorgesehen, wie es bei der Anmeldung von Warenzeichen der Fall ist, dass der Eid durch einen Teilhaber, Geschäftsführer oder dergleichen im Namen der anmeldenden Firma oder juristischen Person geleistet werden kann. Während das amerikanische Gesetz mit Recht annimmt, dass eine juristische Person im Besitze eines

Warenzeichens sein könne, so schliesst es mit dem gleichen Recht die Annahme aus, dass jemand anders als eine natürliche Person eine Erfindung gemacht haben könne. Damit ist der Begriff der Etablisementserfindung, der in Deutschland eine grosse Rolle spielt, in dem Sinne ausgeschlossen, als ob es Erfindungen gäbe, deren Urheber nicht bestimmte Personen seien. In der Tat, ebensowenig wie das Volkslied tatsächlich auf das Volk als Ganzes zurückzuführen ist, sondern immer von einer oder mehreren natürlichen Personen verfasst worden ist, ebensowenig kann eine Fabrik oder Behörde den sich als Erfindungsgedanken darstellenden Einfall (Geistesblitz) gehabt haben. Beide Begriffe, derjenige des Volksliedes und derjenige der Etablisementserfindung haben dagegen das miteinander gemeinsame, dass die wirklichen Urheber für den zeitlich oder räumlich ferner stehenden entweder nicht mehr zu ermitteln sind, oder dass man sie aus irgend einem Grunde nicht gern namhaft macht.

Ebenso werden auch durch den Erfindereid alle diejenigen Erfindungen ausgeschlossen, die eigentlich gar keine Erfindungen mehr sind, sondern sich als literarische Entdeckungen darstellen. Wenn also jemand in einer alten Zeitschrift, die längst vergessen ist, ein Verfahren beschrieben findet, und wollte dieses zum Patent anmelden, so wäre dies in Amerika wegen des Erfindereides nicht möglich, während es in Deutschland möglich ist, sobald die betreffende Druckschrift älter ist als 100 Jahre. Ähnlich liegt der Fall, wenn jemand eine Sache im Auslande vorfindet, die im Inlande noch nicht bekannt geworden ist. Auch hier ist eine Anmeldung unter der Herrschaft des Erfindereides ausgeschlossen, während z. B. das englische Recht solche Anmeldungen ausdrücklich zulässt, sofern sie als „Mitteilungen vom Auslande“ bezeichnet werden, und dabei angegeben wird, wem der Anmelder diese Mitteilung verdankt. Infolgedessen wird z. B. in England die Vorschrift, wonach ein Patent dort nur dem Erfinder erteilt werden soll, vielfach in der Weise umgegangen, dass man einen englischen Patentanwalt als Anmelder auf-

treten lässt, der die Sache als „Mitteilung vom Auslande“ einreicht und dabei nicht den betreffenden Erfinder, sondern die Firma oder sonstige juristische Person namhaft macht, von der er beauftragt worden ist.

Haben wir nunmehr gesehen, was den Inhalt des Erfindereides bildet, und welche Personen oder Gegenstände dadurch von der Anmeldung ausgeschlossen werden, so gehen wir nun zu der Frage über, inwiefern hiernach ein Vorteil mit der Einführung des Erfindereides verbunden sein dürfte. Die Forderung, dass nur der wirkliche Erfinder anmelden soll, kann in der Tat nur als glücklich bezeichnet werden, da es im allgemeinen Interesse liegt, dass der Urheber einer jeden Erfindung öffentlich bekannt wird. Dass die Erfinder selber ein Interesse daran haben, nicht im Verborgenen zu bleiben, kann wohl niemand ernsthaft leugnen. Das aber auch die Industrie selber das gleiche Interesse hat, ergibt sich aus dem Umstande, dass die amerikanische Industrie mit der Einrichtung des Erfindereides sehr zufrieden ist. Dass sie dessen Abschaffung forderte, ist niemals bekannt geworden. Auch haben die ausländischen Fabriken, die in Deutschland und anderswo ihre Patente auf den Namen der Firma anmelden, sich in Amerika stets dazu verstanden, den Namen der betreffenden wirklichen Erfinder anzugeben, d. h., das Patent in deren Namen einreichen zu lassen. Die Theorie, dass es bei einer Etablissementserfindung unmöglich sei, den wahren Urheber zu ermitteln, die man in Deutschland so oft verfechten hört, hat hier vor der Wirklichkeit nicht standgehalten. Vergleicht man die amerikanischen Patentregister mit den deutschen, so wird man dort regelmässig die Namen der Erfinder auch solcher Neuerungen aufgeführt finden, die hier zu Lande nicht nur als materielles, sondern auch als geistiges Eigentum der betreffenden Firma gelten.

Damit kommen wir zu der Frage, ob es der Einführung des Erfindereides nicht entgegenstehe, dass hierdurch vielleicht vorhandene Rechte der betreffenden Firmen auf Ausbeutung der von ihren Angestellten gemachten Erfindungen

etwa beeinträchtigt werden. Dies ist durchaus nicht der Fall. Der Erfindereid sagt nichts weiter aus, als wer der Urheber der betreffenden Geistesschöpfung ist. Es wird ausdrücklich im amerikanischen Gesetz bestimmt, dass neben dem Erfinder auch dessen Rechtsnachfolger (assignee), also in der Praxis meist die Firma auftreten kann, bei der der Erfinder angestellt ist. Dieser Rechtsnachfolger kann sogar verlangen, dass nach geschēhener Anmeldung das Patentamt ausschliesslich mit ihm verkehrt, und dass ihm das Patent ausgefertigt wird. Nur muss eben der Erfinder in der Patenturkunde, wie auch in der gedruckten Patentschrift genannt werden. Auf die ausführlichen Bestimmungen über die Rechte des Erfindungsbesitzers kann hier nur im allgemeinen hingewiesen werden; vgl. hier insbesondere die Sektionen 4895, 4898, 4899, 4934, 5046.

Es ist auch in der Tat ganz unmöglich, das Verhältnis zwischen einem Erfinder oder einer Reihe von Erfindern einerseits und deren Auftraggebern oder Dienstherren andererseits in irgendwie zufriedenstellenderweise allgemein zu regeln, insofern die materielle Ausnutzung der Erfindung in Betracht kommt. Hier hängt alles von der Gestaltung des einzelnen Falles ab.

Ein weiterer Vorzug, den die Einrichtung des Erfindereides bietet, ist der, dass hierdurch, wie bereits angedeutet, solche Erfindungen von der Anmeldung ausgeschlossen werden, die eigentlich keine Erfindungen mehr sind. Wir müssen uns hier der Ansicht Kohlers anschliessen, dass von einer Erfindung nur dann noch die Rede sein kann, wenn eine wenigstens subjektiv neue Sache vorliegt, dass aber das Entdecken alter Vorschriften weder selber eine Erfindung ist, noch auch den Entdecker in den Besitz einer Erfindung im eigentlichen Sinne des Wortes setzt. (Vergl. Kohler, Handbuch des Deutschen Patentrechtes 1900, S. 204). Dieser Vorzug tritt namentlich dann zu Tage, wenn man beachtet, wieviel Staub schon die Bestimmung des deutschen Patentgesetzes aufgewirbelt hat, das in § 2 festsetzt, dass eine Erfindung nicht mehr als neu gelte, wenn sie in öffentlichen Druckschriften aus den letzten

100 Jahren beschrieben worden sei. Einerseits wird darauf hingewiesen, dass dieser Zeitraum viel zu lang sei, weil es schon ein Verdienst bilden könne, eine Sache wieder aufzubringen, die tatsächlich schon seit fast 100 Jahren vergessen gewesen sei. Andererseits wird befürchtet, dass jedenfalls dann, wenn man diese Frist verkleinere, sich eine Reihe von Personen dahinter machen würde, die alten Bücher und Zeitschriften zu durchstöbern und das, was darin zu finden sei, aufs Neue zum Patent anzumelden. Nach der Einführung des Erfindereides würde es keine Schwierigkeit machen, jene Zeitgrenzen im Interesse einer erleichterten Prüfung neu angemeldeter Erfindungen zu verkürzen, ohne befürchten zu müssen, dass nunmehr ohne weiteres Entdeckungen für Erfindungen ausgegeben werden.

Aber auch sonst würde das Patentamt durch die Einführung des Erfindereides wesentlich entlastet werden können, da naturgemäss aus verschiedenen Gründen eine grosse Zahl von Anmeldungen gegenwärtig eingereicht wird, von deren Neuheit die Anmelder selber nicht überzeugt sind. Dies wird namentlich dann der Fall sein, wenn der Erfindereid auch bei der Anmeldung von Gebrauchsmustern verlangt wird, auf welchem Gebiete ja ganz offenkundig sehr zahlreiche Anmeldungen nur gemacht werden, weil man es eben darauf ankommen lässt. Es würde also auch ein wesentlicher Schutz der Öffentlichkeit vor dem Dasein unberechtigter Gebrauchsmustereintragungen erzielt werden können. Ähnlich liegt die Sache natürlich auch auf dem Gebiete des Warenzeichenwesens. Jedoch sei hierauf auch nur kurz hingewiesen.

Nachteile dürfte die Einführung des Erfindereides wohl kaum mit sich bringen, wobei allerdings bemerkt sein mag, dass es sich dringend empfehlen würde, den Erfindereid nicht als eigentlichen Eid ablegen zu lassen, wie es ja auch nicht einmal seitens des amerikanischen Gesetzes in allen Fällen verlangt wird. Es wird genügen, wenn von dem Anmelder die Unterschrift einer ausdrücklichen Erklärung mit dem in Rede stehenden Inhalt verlangt wird, und wenn in dieser

Erklärung auf gesetzliche Vorschriften Bezug genommen wird, nach denen sich derjenige strafbar macht, der sie wissentlich falsch abgibt. Damit wäre dem wesentlichsten Einwande begegnet, den man machen kann, nämlich dem, dass hierdurch die Anzahl der abzuleistenden Eide noch weiter vermehrt würde.

Zur Reform des Reichs- und Staatsangehörigkeitsgesetzes.

Von

Dr. Cahn, Geheimer Legationsrat z. D., Berlin.

In der dritten Auflage meines Kommentars zum Reichsgesetz vom 1. Juni 1870 habe ich an verschiedenen Stellen gezeigt, welche gesetzlichen Bestimmungen unabweisbar der Abänderung bedürfen und wie dieselben de lege ferenda abzufassen sein würden.

Wie ich bereits in dem Vorwort der dritten Auflage bemerkte, hat sich während der Drucklegung noch manches andere, in diesem Kommentar nicht Erwähnte, als der Abänderung bedürftig dargestellt, und ist deshalb dem Kommentar unmittelbar ein Nachtrag gefolgt, in welchem ich unter Begründung der vorgeschlagenen Änderungen gleichzeitig einen neuen Gesetzentwurf zur Begutachtung vorgelegt habe. Ich möchte hier auf die Änderungen, die ich für die einzelnen Paragraphen des bestehenden Gesetzes in Vorschlag gebracht habe und die übersichtlich in dem Nachtrag aufgestellt sind, nicht zurückkommen; vielmehr soll die gegenwärtige Betrachtung zur Klarstellung eines Punktes dienen, der vielleicht bei der Juristen- und Beamtenwelt die meisten Bedenken hervorgerufen hat — ich meine die vollständige Streichung des ganzen Kapitels der Entlassung auf Antrag.

In meinem Kommentar sowohl, wie in dem Nachtrag habe ich schon in Kürze dargelegt, aus welchen Gründen dieser Abschnitt in Wegfall kommen könnte. Ich werde nunmehr in folgendem an jedem einzelnen Paragraphen zu beweisen versuchen, wie wenig dem Gesetze Eintrag geschieht, wenn dem Deutschen die zweifelhafte Vergünstigung, seiner Staatsangehörig-

keit durch Entlassung auf Antrag verlustig zu gehen, ein für alle Mal genommen wird.

Nachdem der § 13 bestimmt:

Die Staatsangehörigkeit geht fortan nur verloren:

1. durch Entlassung auf Antrag,

heisst es weiter im § 14:

„Die Entlassung wird durch eine von der höheren Verwaltungsbehörde des Heimatstaates ausgefertigte Entlassungsurkunde erteilt“;

und sodann in § 14a:

„Die Entlassung eines Staatsangehörigen, der unter elterlicher Gewalt oder Vormundschaft steht, kann von dem gesetzlichen Vertreter nur mit Genehmigung des Vormundschaftsgerichts beantragt werden.

Die Genehmigung des Vormundschaftsgerichts ist nicht erforderlich, wenn der Vater oder die Mutter die Entlassung für sich und zugleich kraft elterlicher Gewalt für ein Kind beantragt. Erstreckt sich der Wirkungskreis eines der Mutter bestellten Beistandes auf die Sorge für die Person des Kindes, so bedarf die Mutter in einem solchen Falle der Genehmigung des Beistandes zu dem Antrag auf Entlassung des Kindes.“

Man will also durch § 14 dem unbeschränkt geschäftsfähigen Deutschen und in § 14a auch dem unter Vormundschaft stehenden Deutschen die Möglichkeit gewähren, durch einen bei der höheren Verwaltungsbehörde gestellten Antrag Ausländer zu werden.

Zunächst wird die Frage einer Betrachtung zu unterziehen sein: wie ist man eigentlich dazu gekommen, einem Staatsangehörigen zuzumuten, vor seiner Auswanderung ins Ausland auf seine Rechte als Staatsangehöriger durch ein förmliches Entlassungsgesuch zu verzichten?

Die meisten Staaten des Deutschen Bundes hatten in den von ihnen in den Jahren 1815—1818 erlassenen Verfassungen die Freiheit der Auswanderung als obersten Grundsatz anerkannt. Dieser Auswanderung folgte jedoch in einigen Bundesstaaten erst dann der Verlust der bisherigen Untertanschaft, wenn ein förmlicher Auswanderungskonsens von der zuständigen Regierung erbeten und erlangt worden war. War ein solcher nicht erteilt worden, so nahm man an, dass jedem Auswandernden die Absicht, nach einem gewissen Zeitraum in sein Heimatland zurückzukehren, innewohne, und es blieb ihm mit Rücksicht hierauf seine Staatsangehörigkeit gewahrt. Jedoch eine klare gesetzliche Bestimmung darüber, ob und unter welchen Bedingungen der Auswanderer seiner Staatsangehörigkeit verlustig gehe, gab es mit Ausnahme des Grossherzogtums Baden, dessen

Landrecht (§ 17) dem französischen bürgerlichen Gesetzbuch nachgebildet war, in keinem der Staaten des Deutschen Bundes.

Preussen war der erste Staat, der die Erwerbung und den Verlust des Indigenats gesetzlich regelte.

In dem § 15 des Gesetzes vom 31. Dezember 1842 werden die Bedingungen aufgezählt, unter welchen die Eigenschaft als preussischer Untertan verloren geht, und zwar als erste die Entlassung auf Antrag. Dieselbe entspricht dem vormaligen Auswanderungskonsens.

Was sollte die Entlassung auf Antrag bewirken? Den sofortigen Verlust der Eigenschaft als preussischer Untertan, wenn er in einen ausländischen Staat, d. h. ausserhalb des Gebietes des Deutschen Bundes sich begab. Wenn dagegen der die Entlassung Beantragende in einen anderen Bundesstaat auswandern wollte, so konnte ihm nach § 18 desselben Gesetzes die Entlassung verweigert werden, so lange er nicht den Nachweis erbrachte, dass ihm die Aufnahme in den andern Bundesstaat seiner Wahl zugesichert war.

In Anlehnung an den § 18 d. G. vom 31. Dezember 1842 bestimmte eine Zirkular-Verfügung des Preussischen Ministers des Innern vom 11. November 1845 (s. M. Bl. 1845 S. 337), dass preussischen Untertanen Entlassungsurkunden zur Auswanderung z. B. nach dem Königreich Sachsen erst dann erteilt werden dürften, wenn eine ausdrückliche, von der Königlich Sächsischen Kreisdirektion erteilte Aufnahmezusicherung vorgelegt wurde. Verallgemeinert wurde diese Verwaltungsmassregel durch das Konferenz-Schlussprotokoll d. d. Eisenach, 25. Juli 1854 Nr. 1 zu § 1 des Gothaer Vertrages, worin es heisst:

„Die Versammlung hält dafür, dass es in dem Zwecke des Vertrages liege und dem Interesse der dadurch verbundenen Staaten entspreche, die Zahl der Heimatlosen so viel als möglich zu vermindern, insbesondere aber, dem Übergange von Staatsangehörigkeit in den Zustand der Heimatlosigkeit vorzubeugen. Sie spricht daher den Wunsch aus, dass in denjenigen kontrahierenden Staaten, deren innere Gesetzgebung kein Hindernis entgegenstellt, die Erlaubnis zur Auswanderung in einen anderen Staat nicht eher erteilt werde, als bis die Aufnahme in den letzteren zugesichert worden ist“

Welchen Zweck verfolgte man mit der Erteilung solcher Entlassungsurkunden zur Auswanderung nach einem andern Staat des Deutschen Bundes? Doch nur den, dass der frühere Heimatstaat von den Verpflichtungen gegen das auswandernde Individuum entbunden sein wollte. Hinsichtlich derjenigen

Personen jedoch, die nach einem fremden, ausserhalb des deutschen Bundesgebiets gelegenen Staat auswanderten, ist eine solche Fürsorge nicht getroffen worden. Ein fremder Staat würde auch eine solche Aufnahmezusicherung vorher kaum erteilt haben.

Es verlor also, wer mit einer Entlassungsurkunde versehen nach dem Auslande auswanderte, sofort die Eigenschaft als preussischer Untertan, während der Preusse, der auf Grund der verfassungsmässig verbürgten, nur durch die Erfüllung der Militärpflicht beschränkten Auswanderungsfreiheit nach dem Auslande verzog, seine Staatsangehörigkeit beibehielt und sich in Gemässheit des § 23 desselben Gesetzes mindestens 10 Jahre und bei Erneuerung des Reisepapiers noch länger dort aufhalten konnte. Da es keinem Preussen vermöge der ihm zugesicherten Auswanderungsfreiheit, so lange er noch nicht gestellungspflichtig, verwehrt war, sich ins Ausland zu begeben, er aber noch weniger verhindert war, nach Erfüllung seiner Militärdienstpflcht die Heimat zu verlassen, so fragt man sich mit Recht, durch welche Beweggründe wurden die gesetzgebenden Faktoren veranlasst, die Einrichtung der Entlassung auf Antrag zu schaffen? Diese ganze gesetzliche Bestimmung ist aus einer kurzsichtigen Grenzzaun-Politik hervorgegangen und den nationalökonomischen Grundsätzen vollständig zuwider. Allerdings haben letztere im Jahre 1842 noch nicht die Beachtung gefunden, die ihnen mit Recht zukommt, aber es ist kaum zu begreifen, dass man bei der Umgestaltung des preussischen Indigenatsgesetzes in ein Norddeutsches Bundesgesetz von zuständiger Seite nicht darauf hinwies, dass man bestrebt sein muss, dem auswandernden Deutschen die Erhaltung seiner Staatsangehörigkeit im Auslande zu erleichtern, und ihn nicht gleichsam in die fremde Staatsangehörigkeit hineinzuzwingen. Denn was ist es anderes als ein Zwang, wenn der Entlassene an seinem neuen Wohnsitz, um nicht recht- und schutzlos zu bleiben, sobald es angeht, eine fremde Staatsangehörigkeit erwerben muss! —

Der § 15 lautet:

„Die Entlassung wird jedem Staatsangehörigen erteilt, welcher nachweist, dass er in einem anderen Bundesstaat die Staatsangehörigkeit erworben hat. In Ermangelung dieses Nachweises darf sie nicht erteilt werden:

1. Wehrpflichtigen, welche sich in dem Alter vom vollendeten siebenzehnten bis zum vollendeten fünfundzwanzigsten Lebensjahre befinden, bevor sie

ein Zeugnis der Kreisersatzkommission darüber beigebracht haben, dass sie die Entlassung nicht bloss in der Absicht nachsuchen, um sich der Dienstpflicht im stehenden Heere oder in der Flotte zu entziehen;

2. Militärpersonen, welche zum stehenden Heere oder zur Flotte gehören, Offizieren des Beurlaubtenstandes und Beamten, bevor sie aus dem Dienste entlassen sind;
3. den zur Reserve des stehenden Heeres und zur Landwehr, sowie den zur Reserve der Flotte und zur Seewehr gehörigen und nicht als Offiziere angestellten Personen, nachdem sie zum aktiven Dienste einberufen worden sind.“

In betreff des Absatzes 1 zu § 15 ist Folgendes zu bemerken: In dem Nachtrag zu meinem Kommentar habe ich in dem von mir vorgeschlagenen Gesetzesentwurf statt des § 7 des bestehenden Gesetzes, der von der Aufnahme der Reichsangehörigen in einen anderen Bundesstaat handelt, einen neuen § 2 geschaffen, dessen Fassung folgende ist:

Einem Deutschen, der die Staatsangehörigkeit in einem Bundesstaate besitzt, kann in einem anderen Bundesstaate auf sein Gesuch die Aufnahme nicht verweigert werden, sofern er daselbst einen Unterstützungswohnsitz erworben hat. Mit der Erteilung einer neuen Bundesstaatsangehörigkeit erlischt ohne Weiteres die bisherige . . .

Wenn nun § 15 Abs. 1 bestimmt, dass bei der Aufnahme in einen anderen Bundesstaat die Entlassung aus der früheren deutschen Staatsangehörigkeit auf Antrag unbedingt erteilt werden muss, so würde die gesetzliche Bestimmung einer zu beantragenden Entlassung nach Aufnahme in einen anderen Bundesstaat vollständig in Wegfall kommen können, wenn meinem Vorschlage in § 2 gemäss die frühere Staatsangehörigkeit von selbst erlöschen würde.

Aus Erfahrung weiss ich, dass der Prozentsatz derjenigen, die nach erfolgter Aufnahme in einen anderen Bundesstaat die Entlassung aus dem früheren nehmen, ein sehr geringer ist. Es gibt Fälle, z. B. bei Berufungen von Professoren an die verschiedenen deutschen Landesuniversitäten oder Versetzungen von Militär- und Zivilbeamten, in welchen sich auf Grund des § 9 des bestehenden Gesetzes die Angehörigkeiten zu den verschiedenen Bundesstaaten häufen, ohne dass der damit Begnadete es weiss, daraus irgend welchen Nutzen zieht, und ohne dass er ahnt, dass aus der Mannigfaltigkeit dieser Indigenate ihm auch Rechtskollisionen erwachsen können.

Was den Absatz 2 des § 15 betrifft, so ist derselbe ebenso mangelhaft wie der § 17 d. G. vom 31. Dezember 1842. Die Mangelhaftigkeit erhellt schon aus der in Z. 2 festgesetzten Zeitgrenze, insofern als von Wehrpflichtigen vom vollendeten 17. bis zum vollendeten 25. Lebensjahre die Rede ist. Diese Zeitdauer ist zu eng begrenzt, da es häufig vorkommt, dass über das 25. Lebensjahr hinaus Wehrpflichtige zurückgestellt werden.

Überdies ist die Aufzählung der Mannschaften, denen die Entlassungsurkunde nicht erteilt werden darf, unnötig, da in den Militärgesetzen eine solche enthalten ist und angenommen werden darf, dass der mit der Erteilung der Entlassungsurkunde beauftragten höheren Verwaltungsbehörde diese Bestimmung, die eigentlich nur in den Rahmen eines Militärgesetzes gehört, bekannt sein muss. Was soll dieser ganze Paragraph? Die obligatorische Militärpflicht ist den Deutschen in Fleisch und Blut übergegangen. Auswanderungen junger Leute ins Ausland in der Absicht, sich dem Dienste im Heere oder in der Flotte zu entziehen, dürften nur in sehr beschränktem Masse stattfinden.

Die Zahl der mit der militärärztlichen Untersuchung im Auslande beauftragten Ärzte wird mit jedem Jahre grösser und beweist, dass die jungen Wehrpflichtigen auch im Ausland ihrer Pflicht gegen das Vaterland eingedenk sind. Im übrigen ist Niemandem untersagt, auch ohne Entlassung sich ins Ausland zu begeben. Hat er sich dort niedergelassen und eine andere Staatsangehörigkeit erworben, so schützt ihn diese ausländische Staatsangehörigkeit bei Rückkehr in seine frühere Heimat nicht vor der Verbüssung der Strafe, die er sich durch Entziehung seiner Militärpflicht zugezogen hat. Dies ist von den meisten Staaten jetzt gesetzlich anerkannt; dieselben betonen durchweg, dass sie ihren neuen Staatsangehörigen nicht schützen, wenn er, in seine frühere Heimat zurückgekehrt, eine ihm dort wegen Militärentziehung oder Fahnenflucht zuerkannte Strafe verbüssen muss. (s. Cahn, 3. Aufl. S. 32.) —

Der § 16 lautet:

„Norddeutschen, welche nach dem Königreich Bayern, dem Königreich Württemberg oder dem Grossherzogtum Baden oder nach den nicht zum Bunde gehörigen Teilen des Grossherzogtums Hessen auswandern wollen, ist im Falle der Reziprozität die Entlassung zu verweigern, so lange sie nicht nachgewiesen haben, dass der betreffende Staat sie aufzunehmen bereit ist.“

Dieser Paragraph ist durch das Gesetz vom 22. April 1891 aufgehoben. —

Der § 17, welcher lautet:

„Aus anderen als aus den in § 15 angegebenen Gründen darf in Friedenszeiten die Entlassung nicht verweigert werden“, hat sowohl in der Judikatur als auch in der Verwaltungspraxis eine einheitliche Auslegung nicht gefunden. Schon die Motive lassen es dahingestellt, ob nicht eine Verweigerung der Entlassung in Anwendung prozessrechtlicher Sicherungsmassregeln eintreten könne, und seitens der Behörden wird angenommen, dass auch einem Deserteur bezw. Fahnenflüchtigen die Entlassung vorenthalten werden kann.

Im übrigen habe ich in meinem Kommentar S. 127 schon ausgeführt, dass eine Behörde, die aus zivil- oder strafrechtlichen Massnahmen die Aushändigung der Entlassungsurkunde verhindert, dem betr. Individuum in Wahrheit nicht schadet, sondern nützt, was doch nicht in der Absicht der erkennenden Behörde liegen dürfte. —

Auch der § 18, welcher in seinem Abs. 1 festsetzt, dass mit der Aushändigung der Entlassungsurkunde der Verlust der Staatsangehörigkeit eintritt, schränkt diese Bestimmung in Abs. 2 dahin ein, dass die Entlassungsurkunde trotz vollzogener Aushändigung nur dann wirksam wird, wenn der Betreffende innerhalb 6 Monaten das Reichsgebiet verlassen hat. Dieser Abs. 2 hat, wie die Motive erklären, dem Umstande sein Dasein zu verdanken, dass nach dem Jahre 1866 in den neuerworbenen preussischen Provinzen zahlreiche fingierte Auswanderungen stattgefunden haben. Da derartige fingierte Auswanderungen seit 1871 nur noch zu den Ausnahmen gehören, so könnte auch dieser Paragraph, der ohnehin durch seine mangelhafte Präzisierung zu den verschiedenartigsten Auslegungen und richterlichen Entscheidungen geführt hat, ohne Schaden für das neu zu schaffende Gesetz in Wegfall kommen. —

Dass der § 19 d. G. die Entlassung zugleich auf die Ehefrau und die minderjährigen Kinder erstrecken lässt, auch wenn diese nicht mit dem Ehemann bezw. Vater auswandern, stimmt nicht mit dem § 21 desselben Gesetzes überein, wo der Verlust der Staatsangehörigkeit des Auswandernden für die Ehefrau und die minderjährigen Kinder nur dann eintritt,

wenn sie den Wohnsitz im Auslande mit dem Ehemann bezw. Vater teilen. —

Wir kommen nunmehr zur Erörterung der Frage: gewährt demjenigen, der nach dem Auslande auswandert, die vorherige Entlassung insofern einen Nutzen, als er dieser zur Erwerbung einer anderen Staatsangehörigkeit im Auslande bedarf? Hierauf ist zu erwidern, dass eine Vereinbarung, die Naturalisation erst nach vorheriger Entlassung aus der bisherigen Staatsangehörigkeit zu gewähren, nur zwischen dem deutschen Reich einerseits und Persien, der Türkei und Marokko andererseits besteht. Wenn diese Staaten eine Entlassung ihrer Untertanen verlangen, ehe dieselben die deutsche Staatsangehörigkeit erwerben, so ist das ein Zugeständnis, welches das deutsche Reich den betreffenden Staaten gemacht hat. Die genannten Staaten möchten auf diese Weise verhindern, dass ihre Untertanen Deutsche werden und dann extritorial geschützt in ihre frühere Heimat zurückkehren. Für den entgegengesetzten Fall, dass ein Deutscher Untertan der vorbezeichneten Staaten wird, ist die gesetzliche Bestimmung der Entlassung nicht erforderlich, denn dieser Fall wird zu den äussersten Seltenheiten gehören, da ein Deutscher der Ausnahmestellung die er, wie alle Fremden, in den Orientländern genießt, sich wohl kaum entäussern dürfte. Nun ist mir zwar in jüngster Zeit mitgeteilt worden, dass auch Dänemark und die Niederlande die Naturalisation eines Deutschen daselbst von der vorherigen Entlassung aus der früheren Staatsangehörigkeit abhängig machen. In dem dänischen Naturalisationsgesetz vom 19. März 1898 wird ebensowenig wie in dem niederländischen Naturalisationsgesetz vom 12. Dezember 1892 die Entlassung des zu Naturalisierenden aus einer früheren Staatsangehörigkeit zur Bedingung gemacht. Mir ist es durchaus nicht zweifelhaft, dass die von den beiden Staaten Deutschen gegenüber aufgestellte Bedingung nur darin ihre Begründung findet, dass das Deutsche Reich der einzige unter allen zivilisierten Staaten ist, der nicht klipp und klar in seinem Gesetze ausspricht: durch den Erwerb einer fremden Staatsangehörigkeit geht die deutsche verloren. Dänemark und die Niederlande wollen eben vermeiden, dass ein bei ihnen naturalisierter Deutscher eine doppelte Staatsangehörigkeit besitzt, und sie verlangen daher von ihm die Entlassungsurkunde, ein Verlangen, das an die Bürger anderer

Staaten nicht gestellt wird. Schliesslich will ich nicht unerwähnt lassen, dass der im Ausland wohnhafte, aus der deutschen Staatsangehörigkeit Entlassene, zwar nach dem deutschen Gesetz Ausländer ist, nach dem Gesetz des Staates aber, in dem er seinen Wohnsitz hat, fortgesetzt als Deutscher gilt, sofern er nicht eine fremde Staatsangehörigkeit erworben hat. Die Folge davon ist, dass auf Grund der mit vielen europäischen Staaten vereinbarten deutschen Überenahmeverträge ein solcher Entlassener in hilfsbedürftigem Zustande vom Deutschen Reiche wieder übernommen werden muss. Er ist Ausländer in Deutschland, muss aber daselbst unterstützt und gepflegt werden, eine Renaturalisation könnte er nur in Gemässheit des § 8 des Gesetzes erwirken, was aber mit Rücksicht darauf, dass es sich um einen der öffentlichen Armenpflege Anheimfallenden handelt, von der zuständigen Behörde nicht bewilligt werden wird. Hätte der Betreffende bei seiner Auswanderung seine Entlassung nicht genommen, so wäre ihm bei der zwangsweisen Rückkehr dieser unerhörte Zustand einer aufoktroierten Heimatlosigkeit erspart geblieben.

Aus alledem, was vorausgeht, glaube ich nachgewiesen zu haben, dass ohne Schaden für das neu zu schaffende Gesetz der ganze Abschnitt der Entlassung auf Antrag gestrichen werden könnte. Wird dann auch noch der ominöse § 21 — Verlust der Staatsangehörigkeit durch zehnjährigen ununterbrochenen Aufenthalt im Auslande — aufgehoben, so kommt ein Gesetz zustande, das sich den internationalen Rechtsbedürfnissen der Neuzeit besser anpassen wird.

Reform des Beleidigungsrechts.

Von

Josef Kohler.

Die Reform des Beleidigungsrechts muss zunächst dahin streben, den Begriff der Beleidigung als den einer sittlichen Herabsetzung streng festzustellen und zu begrenzen. Frühere Rechte hatten dies mit Eifer versucht; sie gaben scharfe Begriffsbestimmungen und sprachen von Ehrenkränkung; so z. B. das bad. StBG. § 291: „wer einen anderen widerrechtlicherweise verächtlich behandelt oder sich widerrechtlicher-

weise Reden oder Handlungen gegen denselben erlaubt, welche nach herrschender Sitte, Volks- oder Standesmeinung als Beschimpfung galten“; — während unser Strafgesetzbuch, entsprechend dem ehemaligen preussischen Strafrecht, den verwaschenen und haltlosen Ausdruck Beleidigung gewählt hat. Das wäre noch hingegangen, wenn die Wissenschaft auf geschichtlicher Grundlage weitergebaut hätte. Allein man begann nach Eintritt des Strafgesetzbuches das bisher gewordene Recht vollständig zu vergessen und wollte auf die schwankenden Gesetzesparagrafen hin ein ganz neues Gebäude errichten, und so ist denn gerade das wichtigste, nämlich der Begriff der Ehrverletzung oder Beleidigung in die Brüche gegangen. Wenn neuere Schriftsteller, anstatt wiederum auf die richtige Bahn zurückzulenken, nun gar noch in seichter Weise weitergehen und behaupten wollen, nicht die Ehrverletzung sei das Wesentliche, sondern es komme eine jede Behandlung der Persönlichkeit in Betracht, welche ihr im Leben schaden könne, so ist dagegen energisch Widerspruch zu erheben. Denn man verkennt hierbei vollkommen die Grenzen, welche dem Strafrecht gesteckt sind. Nicht alles, was jemanden kränkt und schadet, eignet sich zur strafrechtlichen Verfolgung. Wir leiden an einer Hypertrophie des Strafrechts wie kein anderes Volk, und es ist dringend notwendig, will man sich nicht in das Endlose verlieren, die Beleidigungsverfolgung auf Herabsetzungen der sittlichen Natur zu beschränken. Wenn man uns noch in den Stand versetzen will, dass wir keine Arbeit für stümperig, keine Rede für schülerhaft erklären, kein Buch als Machwerk darstellen können, ohne auf die Anklagebank zu kommen, dann hört überhaupt eine gründlich lebhaftete Erörterung auf.

Sodann behauptet man, dass Bemerkungen über Eigenschaften der Person, die ihre physische oder geistige, aber durchaus nicht sittliche Beschaffenheit betreffen, ebenfalls ehrverletzend sein könnten; allein es ist gewiss durchaus verkehrt, hier den Beleidigungsbegriff heranzuziehen: schliesslich ist es auch Beleidigung, wenn man einem Adligen den Adel

abspricht oder einer Person einen ungünstigen Gesundheitszustand zuschreibt: das mag zivilrechtlich haftbar machen, aber von einer strafrechtlichen Verantwortung kann keine Rede sein. Wenn man uns entgegengehalten hat, dass die Betitelung einer Person mit langohrigen und schafswolligen Tiernamen doch sicher eine Beleidigung sei, wobei es sich doch nicht um sittlichen Tadel handeln könne, so vergisst man vollständig, dass in einem solchen Falle einer Person nicht nur die Intelligenz, sondern die Möglichkeit einer sittlichen Wesenheit überhaupt abgesprochen wird, und das ist unzweifelhaft eine Kränkung der Ehre.

Ein zweiter Punkt, wo eine Reform einhaken muss, ist die Beschränkung des Wahrheitsbeweises¹⁾.

Nach unserm bisherigen Rechte gilt der Satz, dass jede Behauptung in der Presse durch den Nachweis der Wahrheit gedeckt wird und der Behauptende straflos bleibt, auch wenn er derartiges ohne jede lautere Absicht und ohne jedes gerechtfertigte Interesse in die Welt gebracht hat. Dagegen besteht in Frankreich und anderen Ländern der Grundsatz: *La vie privée doit être murée*: es ist nicht erlaubt, das Privatleben eines anderen an das Publikum zu ziehen, und wer es tut und wenig schöne Dinge seines Mitmenschen in dieser Art an die Öffentlichkeit zerzt, wird bestraft, ohne dass nachgeforscht wird, ob die Sache richtig ist oder nicht. Ich habe zwar seinerzeit im allgemeinen den deutschen Standpunkt verteidigt; aber die Skandalsucht, welche alle möglichen Betätigungen des Privatlebens auszugraben sucht, ist neuerdings so sehr gewachsen, dass ich glaube: wir stehen auf dem Punkte, dass auch wir die französische Methode annehmen müssen, wie man seinerzeit in Frankreich dazu genötigt war. Was kümmert es die Welt, dass einmal eine Ehefrau ein Verhältnis hat, oder dass die Tochter eines guten Hauses einem Chauffeur ein Stelldichein gibt? Derartige Dinge im grossen und ganzen mögen einmal für den Sittenschilderer von Bedeutung sein;

¹⁾ Der nächste nachfolgende Passus bereits im Tag 1907 Nr. 563 vom 5. November erschienen.

allein dieser sieht das Leben von weiter Perspektive an; die Veröffentlichung solcher Vertraulichkeiten aber, nicht als allgemeinkulturgeschichtlicher Tatsachen, sondern unter Hinweis auf die Einzelpersönlichkeiten, und ihre Blossstellung ist im höchsten Grade verwerflich; es müssten denn sehr starke Gründe vorhanden sein, z. B. wenn ein hochstehender Mann seine soziale Übermacht systematisch zur Verführung und zur Ausnutzung anderer missbrauchte und auf andere Weise keine Abhilfe geschaffen werden könnte, weil die sozial Schwächeren sich nicht zu regen wagen. Allein derartig tiefgreifende und grossgedachte soziale Sittlichkeitsbestrebungen müssen im Einzelfalle vorhanden sein: dann tritt der hohe Grundsatz ein, dass die Presse eine Heilanstalt ist, um groben Kulturschäden abzuheilen. Ein derartiger weiter Gedankenkreis ist einer Skandalpresse natürlich fremd, und darum ist der Grundsatz richtig: man gestatte in solchem Falle den Beweis der Wahrheit nicht, sondern strafe ohne weiteres. Hat man es doch auch als unberechtigt erkannt, das Bild jemandes, wie er im inneren Leben erscheint, ohne seinen Willen an die Öffentlichkeit zu ziehen: ist aber dies der Fall, darf man niemanden im Nachtgewande oder im intimen Badekostüm an das Publikum zerren, so ist es auch nicht zu gestatten, dass man die innersten Geheimnisse seines Menschenlebens der Öffentlichkeit darbietet, dass man dem Publikum erzählt, wie einmal der Hausherr von seiner Frau eine von Tötlichkeiten begleitete Gardinenpredigt bekam oder wie er sich herausfordernd frech benimmt, wenn er einer anderen Frau den Hof macht; von schlimmeren Dingen ganz zu schweigen.

Ein dritter Punkt liegt nicht im Gesetz, sondern in der unrichtigen Handhabung: wir müssen den Grundsatz festhalten, dass die Beleidigung eine individuelle Spitze haben muss und dass Vorwürfe, die sich auf ganze Personenklassen oder auf Gesamtheiten von unbestimmt vielen Einzelwesen beziehen, niemals beleidigend sein können. Das war früher allgemein Rechtens; später ist man davon abgegangen, zum

grossen Schaden jeder freien Diskussion. Man läuft heutzutage, wenn man sagt, in der Menschenwelt sei nichts als Unverstand, Gefahr, einen Beleidigungsprozess zu bekommen, und noch schlimmer sind die mitunter in der preussischen Praxis hervortretenden Vorstellungen von einer mittelbaren Majestäts- oder „Bismarcks“beleidigung, so dass man schliesslich bei einem derartigen Satze nur dann einer Majestäts- oder „Bismarcks“beleidigung entgeht, wenn man die nötigen Vorbehalte macht: „jedoch mit Ausnahme“ . . .

Ein vierter Punkt liegt ebenfalls nicht im Gesetz, sondern wiederum in der verfehlten Handhabung. Ich habe s. Z. hervorgehoben, dass Äusserungen im vertrauten Kreise nicht als Erklärungen im Sinne der Beleidigung aufgefasst werden können, sondern dass sie den Charakter von Monologen haben: was in der Familie gesprochen wird, ist nichts anderes als ein von den Familienmitgliedern reflektierter Monolog, bei dem niemand denkt, aus den Schranken der Vertrautheit hinauszugehen und eine Erklärung in den Verkehr zu werfen. Äusserungen am heimischen Herd gegen Dritte sind niemals Beleidigungen. Niemand hat die Vernünftigkeit dieser Aufstellung bestritten, und der ständige Refrain war nur, es stehe nicht im Gesetze. Allein im Gesetze braucht nicht alles zu stehen: das Gesetz kann doch auch einiges der verständigen Rechtsübung überlassen, zumal da unser Strafgesetz hier gar nicht definiert, sondern die Begriffsabgrenzung der „Wissenschaft“ überlässt.

Der wichtigste Punkt aber ist die richtige Auslegung des § 193 und die vollständige Absage gegenüber der reichsgerichtlichen Rechtsprechung, als ob ein berechtigtes Interesse nur dasjenige wäre, bei dem man seine eigene liebe Persönlichkeit, sein erbärmliches eigenes Glück und seinen elenden eigenen Vorteil im Auge habe. Man sollte es kaum glauben, dass in einer Zeit solcher sozialer Gedanken wie der unsrigen eine derartige Lehre sich bilden und bestehen konnte, welche der Presse den Beruf abspricht, da aufzutreten, wo schwere Misstände die Gesellschaft belästigen oder bedrohen. Die

Folgen haben nicht auf sich warten lassen. Eine Reihe von Schwindlern und Gaunerbanden konnte die Bevölkerung brandschatzen, und die Presse konnte es nicht wagen, dagegen aufzutreten, weil man selbst bei sorgfältigster Abwägung des Sachverhalts ein paar Wochen oder Monate Gefängnis riskierte. Wer gibt einem die Zuversicht, dass man auch wirklich den Wahrheitsbeweis erbringen kann? Selbst wenn man vollständig in der Wahrheit ist, kann der Beweis versagen und können Zufälligkeiten den Angeklagten um das beste Beweismittel bringen. Dass man sich hier nicht mit dem Nachweis des besten Glaubens und der eingehendsten Untersuchung des Sachverhalts helfen kann, das ist eben verhängnisvoll geworden. Die Rechtsprechung des Reichsgerichts ist so verfehlt, dass man schliesslich noch dazu kommen muss, einen eigenen Gesetzesparagraphen einzufügen, der sagt, dass Interessen anderer auch als berechtigte Interessen aufzufassen sind. Hätte das Reichsgericht den richtigen Weg verfolgt und insbesondere demjenigen entsprochen, was die Wissenschaft so oft und eindringlich gelehrt hat, so bedürfte es hier, wie so oft, eines Gesetzesparagraphen nicht: der Gesetzesparagraph ist die Aushülfe, wenn die Rechtsprechung versagt!

Ein Punkt ist noch zu berühren: es sollte dem Verletzten, wenn der Angeklagte gemäss § 193 freigesprochen wird, immerhin die Möglichkeit zustehen, eine Entscheidung darüber herbeizuführen, dass die über ihn verbreitete Behauptung unrichtig und er an der Sache unschuldig ist. Dieses von mir schon vor Jahren geltend gemachte Postulat ist neuerdings von Beling dahin erweitert worden, dass überhaupt jemand, der ein Interesse an der Feststellung der Unrichtigkeit einer ihm zugeschriebenen Tatsache hat, anstatt der Beleidigungsklage die Feststellungsklage erheben könne; Beling spricht hier von Informativprozessen: ein bedeutungsvoller Gedanke, dessen praktische Wichtigkeit einleuchtend ist. Wie oft — man denke an den Moltke-Hardenprozess — ist es dem Verletzten nicht darum zu tun, dass der Täter

gestraft, sondern nur dass die Unrichtigkeit seiner Behauptung dargetan wird, so dass damit die ganze Sache erledigt sein sollte. Heutzutage schickt man Jemanden ins Gefängnis, weil man sich in anderer Weise nicht zu helfen weiss.

So ist hier manches zu reformieren, vor allem aber die Rechtsprechung.

Die Vorfragen zur Deutschen Strafrechtsreform.

Von

Dr. jur. Fritz Berolzheimer (München).

Inhaltsübersicht:

§ 1. Arbeitsmethode und Forschungsmethode. § 2. Das neuzeitliche Strafrecht in entwicklungsgeschichtlicher Betrachtung. § 3. Das Strafrecht der Gegenwart im Lichte der Philosophie. § 4. Determinismus und Strafrechtsreform. § 5. Rechtsstrafe oder Sicherungsstrafe? Die Rechtsstrafe ist notwendig Vergeltungsstrafe. § 6. Soziologischer und sozialethischer Ausbau der Vergeltung gemäss neuzeitlicher Kultur. § 7. Begrenzung der Reform.

§ 1. Arbeitsmethode und Forschungsmethode.

1. Für die Anbahnung der Strafrechtsreform scheint grundlegend die Frage nach der Arbeitsmethode zu sein. Aber gerade in dieser Frage stecken ganz erhebliche Schwierigkeiten. Denn die positive Strafrechtsschule, wie sie in v. Liszt und seinen Anhängern — den Juristen, wie den Strafvollzugsbeamten und den Medizinern — vertreten ist, stürmt mit einem Bollwerk, zum guten Teil ausserrechtlicher Argumente, die der Sozialpsychologie und dem Determinismus entnommen sind, gegen die Grundlagen des geltenden Rechts an. Indess ein kleines Häuflein an einer Vergeltungsidee festhält, von der aus selbst offenbaren Fortschrittsgedanken der modernen Richtung eine „Warnung“ entgegengerufen wird, wobei jedoch die Vertreter des Vergeltungsgedankens die Stütze dem geltenden Recht entnehmen oder zu entnehmen behaupten.

Aus diesem Zwiespalt der Strafrechtsschulen entspringt jene bedächtige Haltung der Massgebenden, auf Grund deren man aus den „Vorarbeiten zu den Vorarbeiten“¹⁾ nicht herauskommt.

¹⁾ Herm. Seuffert, Ein neues Strafgesetzbuch für Deutschland, München 1902, S. 9.

2. Angesichts dieser Sachlage drängt für die Deutsche Strafrechtsreform die Arbeitsmethode unmittelbar zur Forschungsmethode. Es gilt, zu den Grundproblemen des Strafrechts Stellung zu nehmen. Wollte man hiebei die aprioristische (von aller Erfahrung — vermeintlich — absehende) Forschungsmethode zur Gewinnung „richtigen Rechts“ anwenden,²⁾ so würde man freilich nicht weit kommen. Die der naturrechtlichen Anschauungsweise entlehnte Ansicht, man könne auf rein deduktivem Weg, durch blossе Gedankenoperationen, „das richtige Recht“ bestimmen, sollte in ihrer Haltlosigkeit heute ohne weiteres erkannt werden. Vielmehr muss die Reform von der Erfahrung ausgehen. Aber auch hierbei wird heute regelmässig gefehlt.

Der methodologische Grundfehler, der in sämtlichen Reformbestrebungen zutage tritt, liegt darin, dass allenthalben Verbesserungsvorschläge gebracht werden, ohne dass man ernstlich daran geht, den inneren Gehalt des geltenden Rechtes erschöpfend aufzuhellen. Es handelt sich ja doch nicht und kann sich nicht handeln um einen völligen Neubau, sondern um die Umgestaltung des Bestehenden, unter Erhaltung aller tauglichen Bestandteile. Da ist denn grundlegend die Frage: Was bedeuten die einzelnen Teile des geltenden Strafrechts, wie, mit welchen legislativpolitischen — sei es treffenden oder irrigen — Gedanken, Voraussetzungen, Zielen, sind sie entstanden?

Was zuvörderst nottut, ist also die rechtsphilosophische Klarstellung des geltenden Rechts in seinen Hauptzügen, die Aufhellung des Geistes des Strafrechts der Gegenwart. Weiterhin die Prüfung, ob alle Teile des geltenden Strafrechts der einheitlichen Grundidee entsprechen und ob sie mit der modernen Rechtskulturanschauung im Einklang stehen. Erst von da ab ergibt sich die Möglichkeit zur Prüfung der Frage, inwieweit eine Reform notwendig ist und in welcher Richtung die Reform sich zu bewegen hat.

3. In Wahrheit kann somit Ausgangspunkt für eine Reform nur die gründliche philosophische Erkenntnis des reformbedürftigen Stoffes sein. Um zu wissen, ob, inwieweit und

²⁾ Stammler, Die Lehre von dem richtigen Rechte, Berlin 1902. Anschliessend Graf Dohna, Die Rechtswidrigkeit als allgemeingültiges Merkmal im Tatbestande strafbarer Handlungen, Halle a. S. 1905.

nach welcher Richtung Verbesserungen notwendig, oder auch nur möglich seien, muss man zuvor feststellen, wie das wirklich oder vermeintlich unbrauchbar gewordene Rechtsmaterial in Wahrheit beschaffen ist. Mit anderen Worten: Es handelt sich um die Erfassung der inneren Struktur des geltenden Strafrechts; um die rechtsphilosophische Durchleuchtung des Rechts von heute. Alles Recht ist aber etwas historisch im Entwicklungsprozess Gewordenes. Dies führt uns zur geschichtlichen Betrachtung.³⁾

Aus der geschichtlichen Betrachtung ergibt sich das Material für die rechtsphilosophische Erfassung des geltenden Rechts. Und erst von da ab sind die Grundlagen gegeben, von denen aus eine Reform ins Auge gefasst werden kann. Den Massstab für die Reform kann aber nur bilden die rechtsphilosophische Grundanschauung über das Recht als Kulturerscheinung.⁴⁾ Die Rechtsgestaltung entspricht unserem Rechtsgefühl, soweit sie mit der Kulturanschauung einer bestimmten Periode übereinstimmt. Eine Reform des Strafrechts von heute ist daher angezeigt, insoweit und nur insoweit, als es sich etwa mit der Kulturauffassung der Gegenwart nicht mehr deckt.

³⁾ Auf die Notwendigkeit der geschichtlichen Behandlung hat mit Recht R. Loening in seiner verdienstvollen Abhandlung verwiesen: Über die geschichtliche und ungeschichtliche Behandlung des Strafrechts, Zeitschr. für die ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. III, 1883, S. 219—375. Vgl. auch R. Loening, Geschichte der strafrechtlichen Zurechnungslehre, Bd. I, Die Zurechnungslehre des Aristoteles, Jena 1903, Vorwort, S. IX f.

⁴⁾ Die Erfassung des Rechts als Kulturerscheinung führt auf Hegel zurück.

Das Recht als Kulturerscheinung hat mit Schärfe klargestellt die neuhegel'sche Schule, deren Haupt und Begründer Kohler ist. Vgl. vornehmlich Kohler, Rechtsgeschichte und Kulturgeschichte, in Grünhuts Zeitschr. Bd. XII, 1884, S. 583—593; Das Recht als Kulturerscheinung, Würzburg 1885, S. 5; Die Ideale im Recht, Archiv f. Bürgerliches Recht, Bd. V, 1891, S. 161 f.; v. Holtzendorff-Kohler's Enzyklopädie der Rechtswissenschaft, Bd. I, S. 4, 6, 14 f., 21 f.; Moderne Rechtsprobleme, Leipzig 1907, S. 2, 9 f., 12—16, 18. (Dasselbst S. 13: „... Das Recht jeder Kulturperiode soll so gestaltet werden, dass es den Entwicklungskeimen eben dieser Kulturperiode entspricht...“)

Siehe auch mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. II (Die Kulturstufen der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie), München 1905, S. 439—441; Bd. III (Philosophie des Staates), München 1906, S. 104—109.

Vgl. endlich neuestens: Berolzheimer, Hegel und Kant in der modernen Rechtsphilosophie, in der Deutschen Juristenzeitung, Jahrg. XII, 1907, S. 1005—1008; Kohler, Wesen und Ziele der Rechtsphilosophie, im Archiv für Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. I, Heft 1, Berlin 1907, S. 3—15.

§ 2. Das neuzeitliche Strafrecht in entwicklungsgeschichtlicher Betrachtung.

1. Die universalgeschichtliche Entwicklung des Rechts überhaupt erweist allenthalben grundlegend eine dreifache Gestaltung:¹⁾

- a) Religiös-rechtliche Epoche, in der alles Recht religiös fundiert ist, Kultrecht darstellt.

In dieser Epoche ist der Verbrecher der grob sündhafte Mensch, dessen Schuld als eine dem Menschen anhaftende, ansteckende Substanz gilt gleich einem Krankheitsstoff und deshalb Entsühnung heischt (indische Auffassung des Veda)²⁾; das himmelschreiende ὑβρίξειν erscheint als Schandfleck, μίσμα, der unbeseitigt das ganze Land verunreinigen würde³⁾; „wer blutschuldig ist, schändet das Land.“⁴⁾

Das Verbrechen ist nach dieser Auffassung religiös-rechtlicher Frevel, Teufelswerk, schädliche Zauberei, Hexenschade,⁵⁾ Verrat zugleich an der Gottheit.⁶⁾

Die Strafe ist Entsühnung: Opfertod, abgeschwächt späterhin zur Friedlosigkeit.⁷⁾

- b) Wie der Einzelne nach seiner Losreissung von religiöser Anschauung nicht selten mit seinen Anschauungen in einen „moralinfreien“ Zustand gerät, so ist in der Rechtsentwicklung das von der religiösen Wurzel gelöste Recht in anethisches Recht umgeschlagen.

¹⁾ Zum Folgenden vgl. mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. V (Strafrechtsphilosophie und Strafrechtsreform), München 1907, S. 51—57, 114—123, 201—206.

²⁾ H. Oldenberg, in Mommsen, Zum ältesten Strafrecht der Kulturvölker, Leipzig 1905, S. 71, 75 f.

³⁾ Vgl. Laistner, Das Recht in der Strafe, München 1872, S. 4.

⁴⁾ Graf und Dietherr, Deutsche Rechtssprichwörter, Nördlingen 1864, S. 350, Ziff. 376.

⁵⁾ Vgl. die Literaturangaben in meinem System, Bd. V, S. 117, Note 8 (Kohler, Brunner, Rehme, S. R. Steinmetz, Post, Mommsen, Rich. Schröder, Makarewicz).

⁶⁾ Makarewicz, Einführung in die Philosophie des Strafrechts, Stuttgart 1906, S. 127 und sonst.

⁷⁾ Vgl. die Literaturangaben in meinem System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. V, S. 206 f. und sonst.

Im Strafrecht erweist sich die anethische Rechtsperiode als die Zeit des rechtlichen Objektivismus. Die Schuld wird völlig objektiviert: Verbrecher ist der Verletzer des Friedens schlechthin, der Schädiger.

Verbrechen ist die Schädigung der Gesamtheit durch Verletzung des Friedens (der Erfolg entscheidet: daher Straflosigkeit des Versuchs; Gleichstellung der vorsätzlichen mit der fahrlässigen Handlung, oft mit der blossen Verursachung).

Die Strafe ist Talion oder talionsähnlich.⁸⁾

- c) Die dritte Rechtsperiode, die bis in die Gegenwart reicht, ist dadurch gekennzeichnet, dass zur reinrechtlichen Wertung die sittliche hinzutritt, mit ihr eine Verschmelzung eingeht, — sittlich-rechtliche Synthese.

Für die Beurteilung des Verbrechens und des Verbrechers erscheinen in dieser Periode Schuld und Erfolg gleichwertig.

In Ansehung der Strafe wirkt der ethische Gedanke die Verpönung der Leibesstrafen, die Einschränkung der Todesstrafe, die Beseitigung der qualifizierten Todesstrafe. Hauptstrafe bildet die Einsperrung (Freiheitsstrafe) in verschiedenen Abstufungen.

- d) Die Rechtsgeschichte gleicht der Entwicklung in der Gesamtnatur insofern, als allenthalben Rudimente bestehen bleiben, Rechtsgestaltungen und Rechtssätze, die aus einer vergangenen Kulturperiode in eine spätere hineinragen, morsche Rechtsteile, die jeder Lebenskraft und inneren Berechtigung entbehren, und nur der vis inertiae ihren Fortbestand danken. (Ein schlagender Beweis gegen Jherings Lehre vom „Zweck im Recht“!) Solche Rudimente bestanden auch und bestehen noch im Strafrecht.

⁸⁾ Vgl. insbesondere Kohler, Studien aus dem Strafrecht, II, Mannheim 1895, S. 136—141; Ludwig Günther, Die Idee der Wiedervergeltung, Abt. I, Erlangen 1889, S. 26—30, 37—42, 44 f., 56—62, 68, 87, 94 f., 103—135, 151 f., 188—195, 220—240, 289—292; Abt. II, Erlangen 1891, S. 20—74; Abt. III. 1. Hälfte, Erlangen 1895, S. 325—500; Makarewicz, Einführung in die Philosophie des Strafrechts, S. 227—230, 247 ff.

2. Die geschichtliche Betrachtung zeitigt folgende Ergebnisse:

Die Entwicklung im Strafrecht ist, in Uebereinstimmung mit der Rechtsentwicklung überhaupt, mit der Gestaltung in anderen Rechtsteilen verlaufen. Stets knüpft die Strafe an das Verbrechen an, als Unrechtsfolge, so wie im Zivilrecht die Gegenleistung erfolgt, als Folge der Vorleistung. Hier, wie dort ist die Rechtsfolge nie auf die Zukunft gerichtet.

Hieraus ergibt sich der historische Nachweis für die Unhaltbarkeit der Sozialgefährlichkeitslehre der positiven Schule im Allgemeinen, die Zurückweisung des Postulats dieser Schule auf erhöhte Berücksichtigung des subjektiven Schuld-faktors („der Sozialgefährlichkeit“) im Besonderen.

Die geschichtliche Betrachtung erweist fernerhin, dass das Strafrecht stets Vergeltungsstrafrecht gewesen ist; dass die Strafe jederzeit Rechtsreaktion gegenüber der begangenen Untat war. Die Vorstellung der gerechten Rechtsreaktion, also die Ideen über die Persönlichkeit des Verbrechers, den Tatbestand der Verbrechen, und die gerechte Strafe sind indess grundlegend verschieden nach der jeweiligen Rechtskultur. Die moderne Rechtskultur heischt die Bestimmung des Verbrechens und der Bestrafung gemäss den Anforderungen der sittlich-rechtlichen Rechtsauffassung.

§ 3. Das Strafrecht der Gegenwart im Lichte der Philosophie.

1. Vereinzelt wird noch immer die Auffassung vertreten, für die Rechtsphilosophie sei aus der geschichtlichen Betrachtung nichts zu entnehmen, da der Rechtsphilosoph Werturteile zu fällen habe, aus der tatsächlichen Entwicklung aber eben immer nur Tatsachen entnommen werden könnten, kein Massstab für die Beurteilung.

Dieser Standpunkt schraubt die Rechtsphilosophie zurück auf die Zeit Kant's. Hegel mit seiner grossgearteten Entwicklungslehre hat für diese Richtung nicht gelebt — er ist von ihren Anhängern nicht gekannt oder zum mindesten nicht anerkannt.

Wer indess auf der Höhe der Kultur von heute steht, muss sich den Entwicklungsgedanken zu eigen gemacht haben.

Die Entwicklungsidee besagt, dass die geschichtlichen Vorgänge nicht ein blosses Nacheinander von Tatsachen bedeuten, dass vielmehr alles Werden nichts anderes ist, als die Entfaltung von Keimen, sodass alle Zukunft in der Vergangenheit bereits in nuce enthalten ist, das Spätere sich mit logischer Notwendigkeit aus dem Früheren herauschält. Alle Geschichte, die nicht bloss eine, jeder Wissenschaft und jedes Geistes bare Aufzählung und Aneinanderreihung von Geschehnissen der Vergangenheit bildet, sondern den Namen Geschichtswissenschaft verdient, — ist Entwicklungsgeschichte. Eben hieraus entspringt die grundlegende Bedeutung der Geschichte für die Geisteswissenschaften. Wer dies verkennt, wer heute noch auf geisteswissenschaftlichem Gebiet auf Grund blosser Spekulation arbeiten zu können vermeint, baut auf Sand.

Aus der entwicklungsgeschichtlichen Entfaltung lesen wir die heute herrschenden Entwicklungstendenzen ab. Wir berechnen daraus die natürliche Entwicklungsrichtung; „natürlich“ ist für das Recht die Entwicklungstendenz, wie sie ohne Rücksicht auf das gesetzgeberische Eingreifen sich gestaltet.¹⁾ Der Gesetzgeber wird diesen natürlichen Entwicklungsgang anerkennen und fördern, soweit die spontane Entwicklung die Gesamtkultur hebt; der Gesetzgeber wird der Entwicklungstendenz hemmend entgegen zu treten versuchen, soweit die natürliche Entwicklung gemeinschädliche Bahnen einzuschlagen droht.

2. Die philosophische Wertung der Entwicklungsgeschichte des Strafrechts führt zu dem Ergebnisse: die Rechtskultur der Gegenwart ist gekennzeichnet durch die sittlich-rechtliche Synthese.

¹⁾ Der Fatalismus (Spinoza, Gumpowicz; auf wirtschaftlichem Gebiet: Ad. Smith, Ricardo; dann — mit dem durch den Philosophen Feuerbach [Materialismus!] veranlassten Fehler der Gleichsetzung von Entwicklung und ökonomischer Entwicklung — K. Marx) begeht den Fehler, den natürlichen Entwicklungsgang gleichsam als *force majeure* anzusehen, als etwas, das schlechthin jeder menschlichen Einwirkung entzogen sei. Die Gesamtentwicklung schliesst aber doch das Tun und Lassen der Menschen in sich. Die „natürliche“, d. h. ohne gewillkürtes Eingreifen sich vollziehende Entwicklungstendenz vermag jeder Zeit bis zu einem gewissen (je nach Sachlage grösseren oder geringeren, entscheidenden oder nichtentscheidenden) Grad gehemmt zu werden durch entgegengesetzte menschliche Betätigung.

Für das Strafrecht bedeutet die sittlich-rechtliche Synthese:

a) in Hinsicht auf die Schuld:

Der ethische Faktor (die Schuld, der „böse Wille“) und der rein rechtliche Faktor (der Erfolg) sind gleichwertig für die Pönalisierung.²⁾

b) in Hinsicht auf das Verbrechen:³⁾

Völkerpsychologisch erscheint das Verbrechen stets als Rückschlag in frühere Kultur. Die jeweils herrschende Kultur pönalisiert die Rückschläge in überwundene Kulturstufen.

Die Pönalisierung findet ihre Grenze in der staatsrechtlichen Idee der bürgerlichen Freiheit: Freiheit des Gedankens und der Ueberzeugung; Freiheit gegen Willkür der Obrigkeit (*Nulla poena sine lege poenali*); Sexualfreiheit, soweit nicht berechnete Interessen Dritter verletzt werden (hieraus entspringt das Postulat auf Aufhebung des § 175 R.St.G.B.); Prozessuale Freiheitsgarantien (Reform des Strafprozesses).

c. in Hinsicht auf die Strafe:

Die Strafe ist nicht, wie seit Grotius unzählige Male wiederholt wurde, das *malum passionis*, das verhängt würde wegen eines *malum actionis*. Die Betrachtung des Verbrechens und der Strafe als eines „Uebels“ entspringt der kirchlich-sittlichen Auffassung, ist kein Rechtsbegriff und ist in keiner Weise geeignet, einen Rechtsbegriff juristisch oder philosophisch klarzustellen.

Vielmehr ist die Strafe eine Rechtsreaktion ganz besonderer Art. Die Strafe war von je und ist auch heute noch Verminderung, Beeinträchtigung der Rechtsmachtstellung des

²⁾ Dies wird verkannt von der soziologischen Strafrechtsschule, die dem subjektiven Faktor, der „antisozialen Gesinnung“, dem Motiv des Täters übermässiges Gewicht für die Bestrafung beilegen will. Vgl. Gutachten v. Liszt. Nach welchen Grundsätzen ist die Revision des Strafgesetzbuches in Aussicht zu nehmen?, Verh. des 26. Deutschen Juristentages, Bd. I, Berlin 1902, S. 264, 276, 281, 302. Im gleichen Sinn heisst Aschaffenburg, Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, in der Monatsschrift für Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, Bd. I, Heidelberg 1904/5, S. 6: „Die Anpassung der gesellschaftlichen Reaktion an die Individualität des Rechtsbrechers bis zur äussersten Möglichkeit . . .“ Siehe dagegen auch vorstehend § 2, Ziff. 2.

³⁾ Vgl. des Näheren mein System des Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. V, S. 123—126, 168—197.

Einzelnen bis zur völligen Vernichtung (Kapitalstrafe). Während kraft des Privatrechts der Einzelne seine Rechtsmachtstellung erweitert und kräftigt (durch das Vermögen und durch Verwertung der Leistungen), erleidet umgekehrt der in Strafe Verfangene eine Minderung seiner rechtlichen Position — mit der Besonderheit der regelmässig (Ausnahme die Geldstrafe!) direkten Einwirkung der Rechtsreaktion auf die Person des Betroffenen.

Die Strafe hat von je in Vernichtung oder Herabdrückung der Rechtsposition des Bestraften bestanden. Nur die Art der Strafeinwirkung hat gewechselt. In der religiös-rechtlichen Zeit erfolgt die Bestrafung wesentlich durch (religiös-rechtliche) Sühne: Opfertod, Ausstossung (Friedlosigkeit); soweit sich hier Geldbusse findet, dient sie der Entsühnung. In der anethischen Epoche herrscht die Talion. Die sittlich-rechtliche Periode verwirft die Marterstrafe (Leibes- und qualifizierte Todesstrafe), weshalb die Freiheitsstrafe herrschende Strafart wird. Die Vertiefung der psychologischen Forschung in den letzten Jahren hat mit erschreckender Deutlichkeit gelehrt, dass die lang anhaltende intramurane Freiheitsstrafe (Zuchthaus- und Gefängnisstrafe) als Marterstrafe wirkt. Hieraus erwächst das Postulat des Ersatzes der langjährigen intramuranen Freiheitsstrafe durch eine, mit relativer Bewegungsfreiheit des Sträflings auszustattende Deportation.⁴⁾ Hingegen heischt der sittliche Gedanke nicht die Abschaffung der Todesstrafe, sondern nur ihre Vollziehung ohne jede Grausamkeit (ohne Verschärfung), und die Beschränkung der Todesstrafe auf die wenigen Fälle allerschwerster Verschuldung.⁵⁾

3. Das Strafrecht in den Kulturstaaen der Gegenwart ist noch reichlich mit Rudimenten behaftet, die der Verwirklichung der sittlich-rechtlichen Idee entgegenstehen.

a) Hierher gehört vor allem die Schablonisierung vieler Verbrechenstatbestände, wodurch die der sittlich-rechtlichen Idee entsprechende strafrechtliche Beurteilung des einzelnen Straffalls häufig vereitelt oder doch erschwert wird.

Um diesen Umstand in seiner vollen Bedeutung zu erfassen, muss man sich den Gedankengang des Strafgesetzgebers vergegenwärtigen und das abgeschlossene Gesetz-

⁴⁾ Vgl. mein System, Bd. V, S. 238 f., 243—250.

⁵⁾ Vgl. mein System, Bd. V, S. 219, 229—231.

gebungswerk damit vergleichen. Der Gesetzgeber will den Verbrecher, den schuldbehafteten Menschen treffen. Der Verletzer fremder Rechtsgüter ist nur dann straffällig, wenn ihn (Kriminal-)Schuld trifft. Durch die Zerteilung der Strafgesetzbücher in einen allgemeinen und einen besonderen Teil wird der Gedanke, dass nur der schuldige Verletzer fremder Rechtssphären strafbar ist, objektiviert, in einer Reihe von einzelnen Merkmalen festgelegt, bei deren Zusammentreffen Bestrafung erfolgt. Hierdurch erwachsen Straffälle, in denen formell Strafschuld gegeben ist, materiell, gemäss der aller Pönalisierung zu Grunde liegenden Idee, „der Verbrecher“ nicht eine strafwürdige Persönlichkeit ist. In diesen Fällen besteht Strafschuld im rechtstechnischen Sinn, keine Strafschuld im rechtsphilosophischen Sinn. Hier erscheint Abhilfe durch bedingte Verurteilung geboten. Die Bewährungsfrist bietet die Garantie, dass der Verurteilte dann und nur dann die Strafe erleidet, wenn er — durch erneute strafbare Verfehlung in der Bewährungsfrist — erweist, dass er Strafe verdient.

- b) Auch die Schablonisierung der Schuld innerhalb der Verbrechenstatbestände durch rein äusserliche Festlegung der schweren Verschuldung nach objektiven Merkmalen, bedeutet ein Rudiment aus der anethischen Strafrechtsperiode.

Musterbeispiele eines Strafgesetzes, wie es nicht sein soll, ergeben die Bestimmungen über einfachen und schweren Diebstahl.⁶⁾

- c) Die alten Beweistheorien sind aus Strafrecht und -prozess geschwunden. Rudimentär leben sie noch fort in einer Reihe von Gesetzesbestimmungen, die ich mit dem Namen verdeckte Präsumtionen⁷⁾ belegt habe. (Ein fehlendes Schuld- oder Tatbestandsmerkmal wird unter gewissen Umständen, namentlich beim Vorhandensein bestimmter anderer Momente, vom Gesetzgeber stillschweigend präsumiert). Die Gerechtigkeit heischt die Aufdeckung dieser Präsumtionen und ihre Umgestaltung in blosse *presumptiones iuris*, also mit Zulassung des Gegenbeweises.

⁶⁾ Vgl. mein System, Bd.V, S. 159—162.

⁷⁾ Vgl. mein System, Bd.V, S. 94 f., 142—146 und meine Entgeltung im Strafrechte, München 1903, S. 191. 270—304, 306, 310—227.

§ 4. Determinismus und Strafrechtsreform.

1. Während vereinzelt das Problem des Determinismus für belanglos erachtet wird,¹⁾ überwiegt die entgegengesetzte Ansicht.²⁾ Daher muss bei den Vorarbeiten die Frage geprüft werden.

Die Anhänger der Anschauung, die Willensfreiheit sei Voraussetzung der Vergeltungsstrafe (der Rechtsstrafe) — Deterministen, wie Indeterministen — pflegen zu argumentieren: Man kann einen Menschen für seine Tat nur dann verantwortlich im Sinn der Vergeltungsstrafe machen, wenn er frei gehandelt hat, d. h. wenn er in concreto auch hätte anders wollen können.

Nun sei vorweg bemerkt, was kein vernünftiger Mensch bestreiten wird: Die Fälle äusseren Zwanges schliessen die Verantwortlichkeit aus; denn der unter dem Zwange handelnde erscheint nicht als Kausalträger des Erfolgs. Causa im Rechtssinn ist hier nicht der Mensch, sondern der Zwang.

2. Zur Untersuchung steht demnach: Ist die Möglichkeit freier Willensbildung (Indeterminismus) Voraussetzung für Rechts- oder Vergeltungsstrafe?

Wer die Frage bejaht, vermengt Ethos und Recht. Die Frage der Willensfreiheit oder des auch anders wollen Könnens gehört der ethischen Wertung zu, nicht der rechtlichen. Der Held wie der Märtyrer, der Vaterlandsbefreier wie der Menschheits-erlöser mögen in der ethischen Wertschätzung, der Übeltäter und

¹⁾ So vornehmlich A. Merkel, Lehrbuch des Deutschen Strafrechts, Stuttgart 1889, S. 72 ff.; Vergeltungsidee und Zweckgedanke im Strafrecht, S. 54 ff. (Aus der Strassburger Festgabe für Jhering 1892; abgedr. in A. Merkel, Hinterlassene Fragmente und Ges. Abhandlungen, II, 2, Strassburg 1899, S. 687 bis 723); Berolzheimer, Die Entgeltung im Strafrechte, München 1903; Berolzheimer, System Bd. V, S. 36—42.

²⁾ So Kohler, Die sog. klassische und die sog. neue Strafrechtsschule, in Goldammers Archiv, Jahrg. 54, Heft 1 und 2, 1907, (S. 1—16) S. 1: „Es gibt nur einen Unterschied: den Unterschied zwischen dem Strafrecht mit Indeterminismus und dem Strafrecht mit Determinismus; denn mit Annahme des Determinismus geben wir neben dem freien Willen die Ethik des Strafrechts auf; Schuld, Sühne und Vergeltung fallen weg, und alles geht im reinen Utilitarismus unter: Die Nützlichkeitslehre triumphiert.“ Kohler, Moderne Rechtsprobleme, Leipzig 1907, S. 19—43. Vgl. im übrigen die Literaturangaben in meiner Entgeltung im Strafrechte, S. 40—109 und in meinem System, Bd. V S. 36—38.

Zerstörer in der sittlichen Missschätzung verlieren durch die Vorstellung des Urteilers, dass alle jene unter dem psychologischen, inneren Druck der Notwendigkeit gehandelt haben, dass ihre Willensbetätigung genau so ausfallen musste, wie sie zur Entscheidung gelangt ist. Mit der rechtlichen Wertung und Misswertung haben diese ethischen Urteile nichts zu tun. So wenig die rechtlichen Gegenleistungen und Auszeichnungen durch die Vorstellung berührt werden, der rechtlich Verdienstvolle habe zufolge unfreier Willensbildung gewollt und gehandelt.

Der Determinismus bildet somit in Wahrheit kein Hemmnis für die Rechtsstrafe.

3. Überdies ist die heute in der Strafrechtsliteratur herrschende Ansicht der unfreien Willensbildung irrig. Sie beruht vor allem auf einem logischen Grundfehler.

Für die Entscheidung der Frage nach dem freien oder unfreien Willen ist massgebend der zu Grunde gelegte Kausalbegriff. Die Feststellung der freien oder unfreien Willensbildung ist nichts anderes als das Kausalurteil über die Willensentstehung. Hierbei wird regelmässig der J. St. Mill'sche Kausalbegriff (Ursache = Gesamtheit der Bedingungen) angewendet. Die Gesamtheit aller Bedingungen, der sachlichen (Umstände, Milieu), wie der persönlichen (Charakter des Handelnden, Motive), musste — so schliesst man — mit Notwendigkeit den Erfolg in der Gestalt herbeiführen, wie dieser eingetreten ist. Der zum Akt, zur Handlungsbereitschaft verdichtete Willensentschluss konnte daher jeweils gar nicht anders ausfallen, als es im Einzelnen geschehen ist.

Diese Schlussfolgerung übersieht indess, dass der Mill'sche Kausalbegriff — überhaupt kein Kausalbegriff ist, sondern nur die Konstatierung des Entwicklungsverlaufs aller Geschehnisse. Der sogen. Mill'sche Kausalbegriff ist nichts, als eine Identitätsformel, besagend: der Weltverlauf spielt sich ab als Weltverlauf. Die Gesamtheit allen Geschehens wird eben in ihrer Totalität ins Auge gefasst und ergibt so die Formel des in unvermeidlicher Reihe sich abspielenden Weltentwicklungsprozesses. Diese, nur das Weltganze in seiner Totalität ins Auge fassende (chaotische) Betrachtungsform lässt in Wahrheit für die Kategorie der Kausalität überhaupt keinen Raum. Sobald wir Kausalurteile fällen, heben wir innerhalb des Gesamtentwicklungsprozesses Einzelgruppen

ab. Der sogen. Mill'sche Kausalbegriff kennt hingegen keine Einzel-Ursache, kann folglich auch keine Einzel-Wirkung kennen oder anerkennen. Er ist daher für die Kausalurteile unbrauchbar und darf somit auch für die kausale Untersuchung des Willensbildungsprozesses nicht Verwendung finden.

4. Die Deterministen begehen weiterhin — wie auch Kohler³⁾ treffend hervorgehoben hat — „den Grundfehler, die organische Welt in die Zwangsjacke der unorganischen zu stecken und mit Erwägungen zu hantieren, die nur dem Unorganischen angehören“.

Es ist die mechanische Weltauffassung, die hier herrscht — in der Gedankenwelt der soziologischen Strafrechtsschule genau in derselben Weise und mit derselben Begründung, wie bei den Enzyklopädisten vor über 100 Jahren.

Wer die in keiner Weise wissenschaftlich erhärtete Subsumtion der organischen Welt unter die anorganische (wie diese vornehmlich Schopenhauer⁴⁾ betätigt hat) ablehnt, wer erkennt und anerkennt, dass den Wesenszug alles Organischen die Aktivität, Spontaneität bildet, gelangt zur Ablehnung der deterministischen Hypothese.

5. Für den Juristen und die juristische Beurteilung treten hierzu folgende, der richtigen Kausallehre entstammenden Erwägungen: Aus der Gesamtheit der einen Erfolg begünstigenden (zu einem Erfolg hinstrebenden) Momente („Bedingungen“) hebt die vulgäre Anschauung jenes Moment als Ursache hervor, das als Einschlagskraft⁵⁾ tätig wird. Für die wissenschaftliche Beurteilung besteht kein Anlass, hievon abzugehen: Die einwirkende Bedingung ist die Ursache. Nur insoweit weicht die juristische Kausalbetrachtung von der vulgären ab, als jene die Kausalkette zurückbezieht bis zum Eingreifen eines rechtlich bedeutsamen Subjekts (oder Ereignisses); auch forterstreckt, über den unmittelbaren Kausalerfolg hinaus.⁶⁾

³⁾ Moderne Rechtsprobleme, S. 42. Vgl. hierher auch R. Manno, Zur Verteidigung der Möglichkeit des freien Willens, in der Zeitschrift für Philosophie und philos. Kritik, Bd. 130, Heft 2, Leipzig 1907, S. 165—191.

⁴⁾ Die beiden Grundprobleme der Ethik, I. Über die Freiheit des menschlichen Willens, W. W. ed. Grisebach, Bd. III, S. 347—481.

⁵⁾ „Triebkraft“ nach Kohler, Studien aus dem Strafrecht, I, Mannheim 1890, S. 83—97.

⁶⁾ Vgl. mein System, Bd. IV, S. 144—159.

Demgemäss ist das juristisch verantwortliche Subjekt der Willensbildung stets der rechtsfähige Mensch. Es ist daher in Wahrheit für die juristische Betrachtung nicht der Wille und seine Entstehungsart massgebend, sondern die Tatsache, dass der Willensakt einer persona, einer Persönlichkeit im Rechtssinn vorliegt.

Die Idee der Persönlichkeit führt zur Haftung des Subjekts für die Betätigung seines Willens, und hierin liegt die philosophische Anerkennung („Rechtfertigung“) der Rechts- oder Vergeltungsstrafe. (Schluss folgt.)

Moderne amerikanische Kriminalpolitik in deutscher Beleuchtung.

Von

Dr. Alfred Freiherrn von Overbeck,

Professor der Rechte an der Universität Freiburg (Schweiz).

Die gegenseitige Verständigung und Durchdringung der europäischen und der amerikanischen Kultur- und Gedankenwelt befindet sich im Stadium unaufhaltsamen Fortschreitens. Zahlreiche Schriften deutscher Besucher oder Bewohner der westlichen Hemisphäre haben uns mit dem Streben und Leben, dem Denken und Empfinden in der nordamerikanischen Union vertrauter gemacht. Viele und innige Beziehungen auf persönlichem und wirtschaftlichem Gebiete, mannigfaltige und lebendige Strebungen und Bestrebungen wissenschaftlichen Charakters — als ein Beispiel statt vieler nenne ich den „Professorenaustausch“ — sorgen hüben und drüben für objektive Beurteilung und Würdigung des Neuen und Alten. Damit verschwinden beiderseits mehr und mehr gewisse naive und kulturfeindliche Vorurteile, mögen dieselben nun als kritiklos modetolle Begeisterung auftreten oder als beschränkt philiströse Missachtung. Auf dem uns hier beschäftigenden Gebiete aber hat das Studium der fremden Einrichtungen bekanntlich besonders früh eingesetzt. Dies gilt namentlich, wenn auch keineswegs ausschliesslich, von der Gefängniswissenschaft. Die einschlägigen deutschen standard works behandeln selbstverständlich den amerikanischen Strafvollzug ausführlich mit.¹⁾ Gegen Ende des vorigen Jahrhunderts

¹⁾ So das Handbuch des Gefängniswesens, herausgeg. von v. Holtzendorff und v. Jagemann, Hamburg 1888.

machte besonders Aschrott wertvolle Mitteilungen über das Strafen- und Gefängniswesen Nordamerikas.²⁾ Und durch Liszts Vorschläge und die berühmte Studie Adolf Wachs³⁾ wurde der Vollzug der Freiheitsstrafen in der Union mit scharfen Streiflichtern erhellt, und die Frage seiner Übertragbarkeit auf deutsche Verhältnisse kritisch erörtert.

Gerade seit der Wende des neuen Jahrhunderts aber haben mehr und mehr deutsche Forscher Amerika bereist und die Ergebnisse ihrer Beobachtungen zu tiefgreifenden Werken verdichtet, die deutschen Geist und Fleiss und deutsche Vorurteilslosigkeit aufs neue glänzend bezeugen. In den folgenden Zeilen sei es gestattet, auf die wichtigsten seit 1900 in deutscher Sprache erschienenen Schriften hinzuweisen, die sich mit der gesetzgeberischen, praktischen und theoretischen Behandlung kriminalpolitischer Aufgaben und Fragen in den Vereinigten Staaten befassen. Im Vordergrund steht fast überall das Interesse für den Strafvollzug und für die Behandlung der Jugendlichen. Aber auch das materielle und formelle Strafrecht überhaupt^{3a)} wird in weitem Umfange in den Kreis der Betrachtung gezogen.

Die Reihe der in diesem Jahrhundert erschienenen einschlägigen Schriften eröffnet Hintrager mit seiner lebendig und anregend geschriebenen Studie,⁴⁾ die den Inhalt eines dem Kgl. (Württembergischen) Ministerium des Kirchen- und Schulwesens vorgelegten Berichts über eine Studienreise nach der Union im Jahre 1899 wiedergibt. Eine „Allgemeine Einführung“ ist der Charakterisierung der amerikanischen Strafanstalten überhaupt gewidmet. Die auf den ersten Blick überaus glimpfliche, ja geradezu verzärtelnde Behandlung der Strafgefangenen erscheint, wie Hintrager zutreffend bemerkt, weniger befremdend, sobald

²⁾ Aschrott, Aus dem Strafen- und Gefängniswesen Nordamerikas. Rückblick auf eine Studienreise. Hamburg 1899.

³⁾ Wach, Die Reform der Freiheitsstrafe. Ein Beitrag zur Kritik der bedingten und der unbestimmten Verurteilung. Leipzig, Duncker & Humblot, 1890.

^{3a)} Eine Darstellung des Strafrechts der Vereinigten Staaten aus der Feder des Harvard'schen Kriminalisten Beale erschien im Rahmen der von der J. K. V. herausgegebenen Strafgesetzgebung der Gegenwart in rechtsvergleichender Darstellung, II. Band (1898), S. 195 ff.

⁴⁾ Dr. Oscar Hintrager, Amerikanisches Gefängnis- und Strafenwesen. Tübingen, Freiburg i. B. und Leipzig, J. B. C. Mohr (Paul Siebeck), 1900. — 95 Seiten. — Preis 1.50 Mk.

man sich vergegenwärtigt, dass in Amerika auch in der Freiheit die materielle Lebenshaltung im Durchschnitt eine viel höhere ist als bei uns.⁵⁾ Auch werde durch eine überaus strenge Disziplin dafür gebürgt, dass die Gefängnisse nicht etwa zu begehrenswerten Versorgungsanstalten herabsinken. Bei etwaigen Ausschreitungen und Ausartungen der Disziplin aber bildet ein wichtiges Sicherheitsventil die Tagespresse sowohl in ihrer Rolle als „die wachsame Hüterin der Volksrechte, als die Vorkämpferin für die Armen und Unterdrückten“, wie auch in ihrer Eigenschaft als die Verbreiterin sensationeller und dadurch lukrativer Neuigkeiten. Die Publizität aller Verhältnisse in Amerika wirkt auch auf die — jedem Besucher leicht zugänglichen — Gefängnisse zurück. — „Ein grosses, reiches Land“, resumiert Hintrager seine Einleitung, „voll lebendiger Kraft und freiem, jugendlichem Streben, unfertig und unklar noch in tiefen Fragen, — so stellt sich die Union auch in ihren Gefängnissen dar.“ Nach diesen allgemein orientierenden Betrachtungen wendet sich der Verfasser der Schilderung des berühmten Elmira zu, jener im Staate New York für die Vollstreckung der auf unbestimmte Zeit lautenden Strafurteile bestehenden Strafanstalt, deren Muster für verschiedene andere Staaten der Union vorbildlich wurde. Die durch ein New Yorker Staatsgesetz vom 9. Mai 1876 ins Leben gerufene Anstalt, deren Geschichte mit dem Namen ihres Direktors, des bekannten Brockway, eng verflochten ist, ist zur Aufnahme erstmaliger Verbrecher im Alter von 16—30 Jahren bestimmt. Das Urteil lautet, dass „der Angeklagte wegen des betreffenden Verbrechens nach dem Elmira Reformatory verurteilt werde in Gemässheit des Anstaltsregulativs dieser Anstalt.“ (S. 22.) Alles Nähere, insbesondere die Entscheidung über vorläufige und entgeltige Entlassung, ist Sache des Verwaltungsrates. Der „Grundgedanke des ganzen Systems ist: durch Arbeit und Wohlverhalten sollst du deine Freiheit verdienen, die du verwirkt hast. Immer und immer wieder ist es die Liebe zur Freiheit, welche als Sporn und Hebel benutzt wird, um den Gefangenen zur Tätigkeit anzutreiben.“ (S. 24 f.) „Protection by reformation!“ Das Verbrechen als solches spielt keine Rolle mehr. „Das Vergangene soll begraben sein, darum wird in der Anstalt von der Vergangenheit fast nie geredet; nur das Heute und

⁵⁾ Freilich darf auch dieses Moment nicht zu sehr überschätzt werden; vgl. Wach a. a. O. S. 49, wo der Brief eines Elmira-Sträflings mitgeteilt wird, in welchem dieser sich mitleidig über die elenden, von der Anstalt sichtbaren Wohnstätten von (freien!) Menschen äussert, deren Los von dem der Gefangenen grell absticht.

Morgen gilt.“ — Es folgt eine kurze Darstellung der körperlichen, geistigen, gewerblichen Ausbildung, des Disziplinarverfahrens, der Klassifikation (vier Grade) der Bestimmungen über die vorläufige Entlassung („parole“). Die Zusammenfassung der Resultate des Elmira-Systems (S. 39—50) hält sich — wie überhaupt die hier zu besprechenden Schriften — in selten dankenswerter Weise frei einerseits von souveräner Geringschätzung, andererseits von kritikloser Schwärmerei — jenen Extremen, die sonst bei Beurteilung neuer und fremder Verhältnisse eine häufige Gefahr bilden. Nachdem in überzeugender Weise auf die Unmassgeblichkeit und Unzulänglichkeit des statistischen Materials hingewiesen worden ist, wird die psychische Wirkung des Systems auf die Gefangenen besprochen. Die Aussicht auf die durch eigene Kraft zu erlangende Freiheit erzeugt einen fortwährenden Spannungszustand, der sich je nach der grösseren Milde oder Härte des Vorstandes in verschiedenem Masse steigern wird. Es hängt überhaupt zuviel ab von der Persönlichkeit des Anstaltsleiters, der leicht der Versuchung, autokratisch aufzutreten, erliegen wird. Ein anderer Missstand ist die Gefahr der Simulation einer Besserung, die Gefahr, dass nicht die Guten, sondern die Geriebenen in höhere Klassen und schliesslich in die Freiheit hinauf- und hinausrücken. — Auch ausserhalb New Yorks ist die unbestimmte Verurteilung in manchen Staaten eingeführt, auch hier ist die Frage, ob die Anstalten wirklich bessernde Wirkung erzielen, mit Vorsicht zu beurteilen. Interessant ist, dass in Michigan verfassungsrechtliche Bedenken der unbestimmten Verurteilung entgegenstehen (S. 53). — Das dritte Kapitel behandelt den bedingten Strafaufschub (probation system) im Staate Massachusetts, für den namentlich auch die Tätigkeit der zur Überwachung der auf Probe Gestellten Berufenen, der männlichen oder weiblichen probation officers, charakteristisch ist. Dieses System — das übrigens mit der väterlich-formlosen Eigenart des nordamerikanischen Strafverfahrens zusammenhängt — „hat mehr den Charakter einer willkürlichen, von praktischen Erwägungen geleiteten Fürsorge für den Angeklagten, als den eines Systems.“ (S. 67.) Immerhin sollen die Nachteile des bedingten Strafaufschiebs (der Sträfling glaubt nur zu leicht, er sei ohne Strafe weggekommen, und dadurch leidet die Achtung vor dem Gesetz⁶⁾ durch die Vorteile (Bewusstsein des Täters, „dass jemand persönlich hinter ihm her ist“) überwogen werden.

⁶⁾ Vgl. Binding, Grundriss des deutschen Strafrechts, Allg. Teil 7. Aufl., Leipzig 1907 und die dort Zitierten.

Seine praktische Hauptrolle spielt das System von Massachusetts als Mittel zur Bekämpfung der Trunksucht. — Im vorletzten Kapitel werden einzelne Einrichtungen der amerikanischen Gefängnisse betrachtet, so der sehr praktische und hygienisch tadellose Gefängnisbau, die Hausordnung und Disziplin i. a., Einzelnes über Disziplinarstrafen und deren Anwendung, Arbeitsbetrieb, physische und moralische Pflege, Akten und Buchführung, Briefwechsel und Besuche. Eine besondere Skizze ist den Anstalten für Jugendliche gewidmet (zu beachten namentlich das „Familiensystem“, S. 87). Das Schlusskapitel beleuchtet die — besonders im Osten — grossartig entwickelte Fürsorge für entlassene Sträflinge. Hier gilt in erster Linie der Grundsatz, nichts ohne Arbeit zu verabreichen, den Entlassenen „dazu zu helfen, dass sie sich selbst helfen.“ —

Weitere Beleuchtung erfuhr das amerikanische Strafen- und Gefängniswesen durch einen vor der Gefängnisgesellschaft für die Provinz Sachsen und das Herzogtum Anhalt gehaltenen Vortrag Mittermaiers⁷⁾, der den Zusammenhang des Strafenwesens mit dem sozialen Leben des Landes, mit der Eigenart des Amerikaners (Optimismus, Bildungstrieb, soziales Mitleid usw.) hervorhebt. Unter den einzelnen Strafmitteln interessiert v. a. das Freiheitsstrafensystem. Die allgemeine Einrichtung der Staatsgefängnisse (state prisons) wird treffend skizziert. Nach einem Hinweis auf die in Amerika wirksame Tendenz, die Verbrecher zu klassifizieren, schildert Mittermaier in kurzen Zügen das für die jüngeren Besserungsfähigen bestimmte Elmira-System oder Brockway-System, dessen Hauptziel ist, dem Sträfling durch Arbeit, Gesundheitspflege, geistige Einwirkung usw. „gute Gewohnheiten zu schaffen“, „den Geist auf das Gute anzuspannen“. Gegen Schluss wird noch in einigen Worten des probation system gedacht; auch für uns wird eine Schutz- statt einer Polizeiaufsicht über die bedingt Begnadigten verlangt. Als das Hauptziel unserer Strafvollzugsreform bezeichnet M. die Individualisierung, auf die wir mit einer Energie, wie wir sie vom „jugendfrischen Amerikaner sehr wohl lernen können“, hinarbeiten sollen.

⁷⁾ Mittermaier, Beobachtungen über das Strafen- und Gefängniswesen Nordamerikas. Abgedruckt im XVI. Jahrbuch der im Text genannten Gesellschaft (Halle a. S. 1901), S. 33—52. Zitiert nach dem mir von dem Herrn Verfasser freundlichst überlassenen Separatabdruck. Vgl. auch Actes du Congrès Pénitentiaire International de Bruxelles, Août 1900. Bruxelles et Berne 1901.

Im Laufe der letzten drei Jahre sind in drei gross angelegten Monographien verschiedene Seiten unserer Materie zum Gegenstande spezieller, auf Studienreisen gegründeter Untersuchungen gemacht worden.⁸⁾

Der amerikanischen Jugendfürsorge und ihren Beziehungen zum Strafrecht ist das eindringende und ansprechende Werk Baernreithers gewidmet⁹⁾. Ein längeres Vorwort bereitet durch Hinweise auf die französische, englische und deutsche Auffassung des gleichen Gegenstandes auf die Erörterung der amerikanischen Verhältnisse vor. Den grössten Fortschritt erblickt der Verfasser darin, dass „nach und nach überall die verlassene, misshandelte, physisch und geistig defekte, verwahrloste, straffällige Jugend als eine einzige soziale Erscheinung aufgefasst wird, die uns in verschiedenen Entwicklungsstadien gegenübertritt“. (S. VI.) Damit hängt zusammen, dass Jugendfürsorge und Jugendstrafrecht „kein isoliertes Problem der Gesetzgebung oder Verwaltung, sondern Kulturaufgaben, Aufgaben der Erziehungspolitik, der Entwicklung der Volksmoral und der Volksgesundheit“ sind. (S. XII.) Besondere Aufmerksamkeit verdient die heutige Bewegung auf diesem Gebiete in den Vereinigten Staaten, wo keine hemmende Tradition dem Neuen entgegensteht, wo „ganz neue Gedanken sich im Leben durchzusetzen versuchen, die ungeprüft anzunehmen sehr voreilig, die zu übersehen aber ein grosser Fehler sein würde“. (S. XXIX.) Beachtung verdient namentlich auch das Zusammenwirken der freien gesellschaftlichen Kräfte mit staatlichen Behörden und Selbstverwaltungskörpern. Für die verwahrloste und straffällige Jugend gilt als Regel: Zwangserziehung auf der ganzen Linie! Der jugendliche Gesetzesübertreter ist von dem erwachsenen Verbrecher nach Möglichkeit zu trennen. Eine völlige Umwandlung der auf die verwahrloste und straffällige Jugend bezüglichen Rechts- und Verwaltungsnormen sei — in Amerika wie in Europa — im Gange. Die wichtigsten leitenden Grundsätze sind: Standpunkt der Erziehung (Nacherziehung, Zwangs-

⁸⁾ Meine eigenen Eindrücke von Sing Sing, eines der New Yorker Staatsgefängnisse, habe ich in einer kurzen Skizze in der Schweizerischen Zeitschrift für Strafrecht, Jahrg. XVIII (1905), S. 54 ff. geschildert. Eine Frage aus dem materiellen Strafrechte der Unionstaaten berührt mein Aufsatz Der untaugliche Versuch in der nordamerikanischen Strafrechtspflege, Gerichtssaal Band LXV, S. 119 ff. Ueber Concord's. Rauchstein in Bl. f. Gef.-Kunde, XXXI, S. 3 ff.

⁹⁾ Dr. J. M. Baernreither, Jugendfürsorge und Strafrecht in den Vereinigten Staaten von Amerika. Ein Beitrag zur Erziehungspolitik unserer Zeit. Leipzig, Duncker & Humblot, 1905. LXXIII und 304 Seiten.

erziehung), Zusammenwirken von Selbsthilfe (als persönliche Tätigkeit wie als finanzielle Hilfe) und Staatshilfe, zweckmässige Regelung des Verhältnisses der Zwangserziehung zur väterlichen Gewalt. Im wesentlichen richtig scheint mir die Bemerkung des Verfassers, dass auf dem Gebiete des Jugendstrafrechts eine Einigung der Strafrechtsschulen leichter sein dürfte als auf andern Gebieten. Wo jugendliche Verbrecher in Frage kommen, sollte in der Tat der theoretische Streit seine Schärfe verlieren; und so sehr ich die Verflüchtigung des echten Strafbegriffs, das Untertauchen des vergeltenden Übels in einer Flut von kaum mehr als Strafe zu bezeichnenden Verwaltungsmassregeln sonst beklagen würde — so könnte doch, gerade auch vom Vergeltungsstandpunkte aus, die Altersgrenze der strafrechtlichen Handlungsfähigkeit höher genommen werden als bisher; die unter dieser Grenze Bleibenden wären der echten, öffentlichen Strafe zu entziehen und der Erziehung zu überlassen¹⁰⁾. — Als weitere Postulate werden hervorgehoben: richtige Erfassung des Besserungszwecks (der zu Bessernde soll v. a. tauglich gemacht werden für das Leben und den Erwerb in der Freiheit), veränderte Stellung des Richters zu den Straffällen der Jugend, Absonderung des Jugendlichen vom erwachsenen Verbrecher in allen Stadien des Verfahrens, Einschränkung der Öffentlichkeit, Vermeidung des Missverständnisses, als ob die verwahrlosten, defekten usw. Jugendlichen mit den straffälligen derart zusammengeworfen werden sollten, dass der Begriff von Schuld und Strafe ganz untergeht. Dass der straffällige Jugendliche gefehlt hat, soll ihm auch fernerhin zum Bewusstsein gebracht werden, wenn auch mit andern Mitteln als bisher. — Von grosser Wichtigkeit wäre die Art der Durchführung eines Jugendfürsorgegesetzes. Familienerziehung ist i. a. der Anstaltserziehung vorzuziehen. Von der Person des Fürsorgers wird naturgemäss sehr viel abhängen. — Die Erörterungen über die speziell amerikanischen Verhältnisse werden eingeleitet zunächst mit einer Schilderung des sozialen Hintergrundes. Die Expansion in der Gesamtwirtschaft und die Energie im Erziehungswesen des Landes — Momente, die der Union ihr eigenartiges Gepräge aufdrücken — wirken auch auf die Behandlung der verwahrlosten und straffälligen Jugend zurück. Den mannigfaltigen und schroffen Gegensätzen, die das ganze amerikanische Leben beherrschen, entspricht es, dass auch auf unserem Gebiete Gutes und Schlechtes neben einander bestehen, und dass der Wert der Fürsorge-

¹⁰⁾ Vgl. Wach a. a. O., S. 10.

anstalten und Einrichtungen ein sehr verschiedener ist. Zu unterscheiden sind verlassene und verwahrloste Kinder (orphans, neglected, dependent children) einerseits und straffällige Kinder (delinquent children) andererseits. Während nun für beide Kategorien der Grundsatz der Zwangserziehung gilt, besteht doch — glücklicherweise — die Tendenz, sie zu trennen. — Sehr interessant sind die näheren Ausführungen des Verfassers über das Zusammenwirken freier und frei organisierter gesellschaftlicher Kräfte mit staatlichen und städtischen Behörden, wie dies der Eigenart der amerikanischen Verwaltung (Einheit der Regierenden und der Regierten) entspricht; hervorzuheben sind namentlich die staatlich autorisierten Fürsorgeverwaltungs-räte (boards). Von grosser Wichtigkeit sind auch für unsere Fragen die Ansätze zur Bildung einer von dem Parteiwesen und -unwesen unabhängigen Beamtenschaft. Denn „schlecht und verwerflich“, sagt der von B. zitierte Karl Schurz, „ist überall das Spoilsystem, geradezu grausam und verbrecherisch, wenn es auf Einrichtungen angewendet wird, bei welchen die uneigennützigste Hingebung und das weiseste Wohlwollen die ausnahmslose Regel bilden müssen“. (S. 17.) — Eine abge sonderte Darstellung findet die im grossartigen Stil betriebene Jugendfürsorge der Gesellschaften und Vereine. Sehr beliebt ist die Unterbringung der Kinder in Familien anstatt in Anstalten, bezw. in den eigens gegründeten „lodging homes“, die dem jüngst verstorbenen Ch. Loring Brace ihre Entstehung verdanken und immer mehr an Ausbreitung gewinnen. Sehr gesund ist der Grundsatz, die Kinder nicht zu beschenken, sondern durch eigene kleine Arbeiten ihren Erwerb finden zu lassen. „To take, not to give“. Von grosser Bedeutung sind die zahlreichen „societies for the prevention of cruelty to children“. Überaus wohltuend berührt endlich das friedliche und harmonische Zusammenarbeiten der verschiedenen Konfessionen im Dienste der Jugendfürsorge! — Ein weiteres Kapitel handelt von der Jugendfürsorge der Staaten und der Selbstverwaltungen, die nach verschiedenen, eingehend dargestellten Systemen geübt wird; das folgende von den Reformschulen für die straffällige Jugend (Altersgrenze 16, höchstens 18 Jahre), ein anderes von den Reformgefängnissen (Alter 16—30, bezw. sogar 40 Jahre!). Eine eingehende Erörterung ist dem probation system gewidmet, das nach Baernreither nur unter Ausschaltung aller europäischen Analogien richtig verstanden werden kann, und weder mit der bedingten Verurteilung noch mit dem bedingten Straferlass identifiziert werden darf; vielmehr liege ein Aufschub der

Verurteilung vor. Ausserordentliche Wichtigkeit misst auch Baernreither der Person des vom Richter ernannten probation officer bei. Nach einer hochinteressanten Schilderung der Jugendgerichte und ihrer Wirksamkeit im allgemeinen (VII. Kap.) und des Jugendgerichts zu Denver (Colorado) im besonderen (VIII. Kap.) wird im vorletzten Kapitel auf den engen Zusammenhang eingegangen, der in Amerika — wie überall, so auch auf unserm Gebiete — zwischen Wissenschaft und Leben, zwischen Theorie und Praxis besteht. Das letzte Kapitel bespricht das Familienrecht und die Rechtsprechung; es wird gezeigt, wie in der Gestaltung und Auslegung des ersteren unter dem Einfluss einer ziemlich frei schaltenden Praxis die Fürsorgeidee eine gewaltige Rolle spielt; einige charakteristische Beispiele dienen als Belege. ✓

(Schluss folgt.)

Ein deutsches Reichsalkoholmonopol.

Von

Ludwig Wassermann (München).

Die Reichsfinanzreform von 1906 hat durchgreifende Erfolge nicht gezeitigt. Neue Steuerpläne sollen nun dem Reich aus der üblen Finanzlage, in die es geraten ist, heraus helfen.

Obwohl der Schatzsekretär in seiner grossen Begründungsrede zur Reichsfinanzreformvorlage vom 6. Dezember 1905 gegen eine tief eingreifende Änderung der bestehenden Branntweinsteuergesetzgebung Bedenken vorgebracht hat, steht diesmal an der Spitze der Reformvorschläge ein Projekt, das einschneidender als jede frühere Gesetzesänderung, die wirtschaftlichen Verhältnisse im Spiritusgewerbe treffen muss, da es sich als Reichsalkoholmonopol qualifiziert.

Ein Branntweinmonopol kann man sich in den verschiedensten Formen denken. Es ist ein Vollmonopol, wenn der Staat, sowohl die Produktion als auch Reinigung und Vertrieb des Spiritus übernimmt, d. h. sich mit sämtlichen Tätigkeiten befasst, die mit der Erzeugung, Bearbeitung (= Rektifikation) und dem Verschleiss von Alkohol zusammenhängen.

Ein Teilmonopol liegt vor, wenn nur einzelne bestimmte Funktionen (z. B. die Spiritusreinigung) vom Staate ausgeübt werden. Schliesslich kann der Staat die einzelnen Tätigkeiten nach wie vor der Privatwirtschaft überlassen und sich fiskalische Vorteile verschaffen, indem er sich zwischen die verschiedenen Gruppen einschiebt und die Differenz zwischen An- und Verkaufspreis einstreicht. (Handelsmonopol.) Das russische Branntweinmonopol von 1849 und auch das heute noch bestehende haben die Herstellung von Alkohol unter bestimmten Einschränkungen dem Privatbetriebe überlassen. In der Schweiz dagegen steht durch Gesetz vom 23. 12. 1886 (resp. 29. 6. 1900) das Recht der Herstellung und Einfuhr ausschliesslich dem Bunde zu.

In Frankreich versuchte Aglaves ein Projekt durchzusetzen, das den Staat zwischen Raffineur (Spritfabrik) und Verschleisser stellen sollte. Ohne dass der Fiskus eine technische Aufgabe übernahm, würde er damit billig einkaufen und zu erhöhten Preisen den Alkohol absetzen.

Dem Deutschen Reichstage legte man 1886 einen Gesetzentwurf vor, wonach das Reich den Ankauf, die Verarbeitung und den Vertrieb des gesamten produzierten Spiritus in die Hand nehmen sollte. War zwar kein reines Vollmonopol geplant, so kam man einem solchen doch sehr nahe. Die Ertragsberechnung, welche damals die Volksvertretung zur Annahme bewegen sollte, schloss mit einem Saldo von 303 Millionen Mark ab. Sozialwirtschaftliche Gründe führten eine Ablehnung des Projektes herbei.

Das Projekt von 1908, das bei Abfassung dieses Aufsatzes nur in seinen Grundzügen bekannt ist, bleibt weit hinter dem von 1886 zurück. Grundsätzlich will es möglichst wenig in die Privatwirtschaft eingreifen. Die Produktionsbetriebe (Brennereien) und die Konsumtionsbetriebe (Likörfabriken, Destillationen etc.) umfasst es nicht, nur der Zwischenhandel und die Reinigungsanstalten (Spritfabriken) fallen in seinen Bereich. Statt 303 Millionen soll es nur zirka 200—220 Millionen dem Reich abwerfen. —

Jede Steuer und jedes Monopol kann man von drei Gesichtspunkten beurteilen. Zunächst von dem des Staatsmannes, der nur fragt, welchen Nutzen hat der Fiskus? Dann von dem des Volkswirtes, der prüft, welche Folgeerscheinungen für die gesamte Volkswirtschaft mit der Einführung eines Monopols verbunden sind und schliesslich von dem des interessierten Privatwirtes, der sein materielles Wohlbehagen gefährdet sieht oder sich Vorteile erhofft.

Kann der Fiskus Nutzen ziehen? Gewiss, aber sicher nicht, weil er monopolisiert, sondern nur deshalb, weil eben der Branntwein ein gutes Verbrauchssteuerobjekt ist, das bis zu einer gewissen Grenze stets hohe Steuerlasten auf sich nehmen kann. Das ist eine alte Wahrheit, die nicht nur für den Branntwein gilt, vielmehr für fast alle unsere Verbrauchssteuern zutrifft. Unsere drei hauptsächlichsten Nachbarstaaten: Grossbritannien, Frankreich und Österreich tragen ganz andere Verbrauchsteuern als wir; der Branntwein bringt z. B. in England mehr als viermal soviel auf als bei uns. Adolf Wagner hat uns schon längst prophezeit, dass wir Getränke und Tabak „doch sicher noch einmal mehr besteuern“ müssen, als dies heute der Fall ist.

Und doch wird es dem Staatsmann nicht ganz gleichgültig sein, ob ein Monopol oder eine Verbrauchssteuer ihm Erträge abwirft. Jede Monopolisierung schmälert das Budgetrecht der Volksvertretung, macht die Staatsregierung von ihr unabhängiger. Es bringt ferner eine mehr oder minder grosse Anzahl neuer Beamter, die in Staaten mit öffentlichem Wahlrecht zur natürlichen Schutztruppe der Regierungspartei werden.

Für den Volkswirt liegen die Verhältnisse anders; er muss sich mehr die Details besehen und darf nicht die Saldoziffer der Ertragsberechnung zur Bemessungsgrundlage nehmen. Seine Gesichtspunkte müssen folgende sein: Das Brennereigewerbe steht im engen Zusammenhang mit der Landwirtschaft. Die steigenden Kartoffelernten zwingen letztere den Kampf der deutschen Kartoffel gegen das ausländische Petroleum

aufzunehmen. Die Konzentrationsbewegung im Spiritusgewerbe hat ihre Entstehung letzthin nur dem Umstande zu verdanken, dass es den in Spiritus umgesetzten Kartoffeln nicht möglich war, neue Absatzgebiete zu finden. Das Spirituskartell hat es durch seine lebhafteste Agitation fertig gebracht den Konsum an Spiritus für technische Zwecke zu steigern. Durch einheimische Naturprodukte will man ausländisches Petroleum und Benzin verdrängen. Die Kosten, die ein solcher Kampf verursacht, muss der Trinkspiritus tragen, der allein dem Reiche Steuererträge bringt. Diese Tätigkeit wird das Reich fortsetzen müssen und es wird aus hygienischen Gründen ebensowenig, wie das Kartell für eine Steigerung des Trinkverbrauches propagieren können.

Die beteiligten Industrien werden vom Reich mit Recht verlangen können, dass jede Schädigung ihres Gewerbes und ihrer Erwerbsquelle billigen Ersatz finden muss; das gilt nicht nur für die Unternehmer, es trifft auch für die Angestellten zu. Wem genommen wird, dem soll auch wieder gegeben werden. Durch das Monopol darf nicht eine bestimmte Gruppe von Gewerbetreibenden zu Gunsten der Gesamtheit geschädigt werden, ebensowenig wie sie sich zu deren Nachteil bereichern soll.

Die Monopolisierung eines Verbrauchsartikels ist nichts anderes als eine bestimmte Form der Verbrauchsbesteuerung. Verbrauchssteuern werden aber bekanntlich nicht von dem getragen, der sie entrichtet. Sie sollen es auch garnicht. Die Verbrauchssteuer muss abwälzbar sein auf den, der verbraucht. Dieser Grundsatz wird auch beim Spiritusmonopol zur Durchführung kommen müssen. Den Verbrauchern kann es aber ziemlich gleichgültig sein, ob sich die Abgabe an das Reich als Steuer oder Monopolaufschlag qualifiziert, darum ist nicht recht einzusehen, warum sich gerade die konsumierenden Industrien so gegen das Monopol stemmen. Die Spritfabriken und die Brennereien haben bis jetzt eine abwartende Stellung gezeigt; sie wollen nicht urteilen bis der Entwurf ihnen vollständig bekannt ist. Dies dürfte auch das

richtigste sein, denn gerade die Details sind das Entscheidende für den einzelnen Unternehmer, der durch das Monopol in eine andere Situation versetzt wird. Auch wir haben uns daher heute begnügt, einige generelle Gesichtspunkte herauszugreifen. Wenn einmal der Monopolentwurf in seiner endgültigen Fassung vorliegt, wird auf die ganze Frage noch ausführlicher zurückzukommen sein!

Zum Tarifvertragsproblem.

II.

Die Vorarbeiten zum dogmatischen Aufbau der Tarifverträge sind in raschem Fortschritt begriffen. Noch vor einem Dezennium stand die Rechtswissenschaft dem Tarifvertragsproblem vollständig hilflos gegenüber: für die landläufige Dogmatik war der Begriff und selbst der Name dieser „unbenannten“, oder vielmehr gar nicht genannten Verträge eine „terra incognita“. Hätte man damals versuchen wollen, die Frage über die Begriffsbestimmung, Konstruktion und Rechtswirkung der Tarifverträge vorzulegen, so wäre die lästige Fragestellung wohl mit der Antwort abgetan worden, dass die sogen. Tarifabmachungen-Koalitionen im Sinne der Gewerbeordnung seien: ein Standpunkt, dem noch heutzutage das Reichsgericht huldigt. Seitdem aber Lotmar den Tarifverträgen den Eintritt in das System des Obligationenrechtes verschafft hat, ist die Rechtswissenschaft unermüdlich tätig, um das angefangene Werk zu Ende zu führen: eine recht schwierige und undankbare Arbeit, da dem Dogmatiker kein positiver Rechtsstoff vorliegt, vielmehr die konstruktive Arbeit auf Ausfüllung der klaffenden Lücken des geltenden Rechtssystems gerichtet werden muss. Es handelt sich demnach nicht um „Erkenntnis des bereits Erkannten“ — was regelmäßig bei rezeptiver Analyse des vorhandenen, gesetzlich geregelten Rechtsstoffes der Fall ist, sondern um schöpferische Ausfüllung der Rechtslücken an der Hand von Tatbeständen, die zwar auf Grundlage der heutigen Rechtsordnung entstehen, dennoch keinen spezifischen Rechtsfolgebegriff ausweisen können. Erweist sich die Anwendung „allgemeiner Grundsätze“ ungenügend, bietet selbst die Analogie keine ausreichende Hilfe, so müssen, da das positive Recht versagt, „transpositive Wert-

urteile“¹⁾ als letztes Hilfsmittel in Betracht gezogen werden. Hierdurch wird die Grenze der Dogmatik überschritten; da die produktive rechtspolitische Auffassung eingreift, muss die rezeptive Betrachtung in den Hintergrund treten. So steht die Rechtswissenschaft vor einer zweifachen Aufgabe: einmal heisst es, die neuartigen gesetzlich ungeregelten Tatbestände vom Standpunkte des lückenhaften Rechtssystems aus zu betrachten, ihre Anpassungsfähigkeit und ihr tatsächliches Koordinationsverhältnis zu prüfen. Dann aber sollen die notwendigerweise vorhandenen Diskrepanzen der als erwünscht bezeichneten Rechtsfolge mit der in thesi bestehenden höchst mangelhaften Rechtswirkung beleuchtet werden. Einer derartigen Betrachtung wird die rechtsschöpferische Kraft innewohnen müssen: denn es sollen Bausteine gesammelt und geordnet werden, die für die zukünftige gesetzliche Regelung als Grundlage dienen und die für die zukünftige Dogmatik einen festen Unterbau, den wir heutzutage leider vermissen, schaffen werden.

Die gleichzeitige Anwendung beider Methoden lässt sich nicht vermeiden: wenn auch sonst die strenge Scheidung des positiven Standpunktes von der rechtspolitischen Betrachtung, die notwendigerweise individuell gefärbt werden muss, als ein unerschütterlicher Grundsatz einer richtigen Methodik gilt, so lässt sich andererseits nicht bestreiten, dass bei Erforschung von Problemen, die einer rechtlichen Regelung entbehren, die Betrachtung von Lücken rechtspolitische Ausblicke suggerieren muss. Denn es ist psychologisch erklärlich, dass die Feststellung eines Mangels die Frage nach dessen Beseitigung hervorruft. Selbst die strengste Objektivität schützt vor einer derartigen manchmal unbewussten Unterströmung nicht: und wenn man darauf hinweist, dass „die üblichen zivilistischen Massstäbe an die Tarifverträge nicht angelegt werden dürfen“ (s. meine „Tarifrechtliche Streitfragen“ S. 55.), so erkennt man damit an, dass der methodologische Dualismus zwar formell inkonsequent, dennoch sachlich berechtigt ist. Die Richtigkeit dieses Dualismus mag verneint werden; darüber lässt sich sogar nicht streiten. Aber seine tatsächliche Berechtigung liegt im Interesse der Sache selbst und so behält er, dem engherzigen Schematismus zum Trotz, seinen Platz bei Betrachtung der „ausserrechtlichen“ Tatbestände. Es mag ja sein, dass diese Methode „gefährlich“ ist, wie dies auch von Sinzheimer in diesem Archiv („Zum Tarifvertragsproblem“ I) ausgesprochen worden ist: dennoch

¹⁾ Brütt, Die Kunst der Rechtsanwendung, 1907, S. 146 ff.

lässt sie sich, wie heutzutage die Sachen liegen, nicht beseitigen. Selbst Sinzheimer, der die Einbringung von „Erwägungen, die höchstens für einen künftigen gesetzlichen Aufbau des Vertrages von Bedeutung sein können“ als unerwünscht bezeichnet, wird damit gegen „teleologische“ Anwendlungen nicht geschützt. Denn was die Kontroverse über das Konstruktionsproblem betrifft, spricht sich Sinzheimer — wohlgernekt *de lege lata* — folgendermassen aus: wenn sich auch nicht bestreiten lässt, dass verschiedene konstruktive Auffassungen der Vorgänge bei der Vertragsschliessung wohl möglich sind, so ist es andererseits als Normalform die rein korporative Vertragsschliessung (mit Ausschluss der Individual- und der Kumulationsform) zu bezeichnen. Und der Grund? „Denn nur dieser Abschluss entspricht am vollkommensten den Interessen der Beteiligten und garantiert am sichersten die wirksamste Ausübung der durch den Vertrag bezweckten Funktionen“ (a. a. O.). Abgesehen davon, ob dieser Satz tatsächlich richtig ist und ob nicht die sogen. kumulative Vertragsschliessungsform die zweckmässigste ist, lässt sich nicht verkennen, dass die ausschliessliche Hervorhebung einer von mehreren heutzutage realiter bestehenden und tatsächlich vorkommenden Konstruktionsarten durch Zweckerwägungen und rechtspolitische Motivation hervorgerufen worden ist. Wie auch der diesbezügliche Beweis, den Sinzheimer in seiner demnächst erscheinenden Schrift „Der korporative Arbeitsnormenvertrag“, die viele interessante Aufschlüsse und neue methodologische Gesichtspunkte zu bringen verspricht, ausfallen mag — das eine wird sich auch bei rationellster Beweisführung nicht vermeiden lassen: der von uns als *malum necessarium* bezeichnete methodologische Dualismus. Denn vom Standpunkte der positiven Dogmatik aus gibt es keine Erwägungen darüber, ob die bestehende konstruktive Vertragsschliessungsform der Interessenschutzfunktion am besten entspricht: die rechtspolitische Kritik liegt ausserhalb der dogmatischen Wirkungssphäre, denn der Dogmatiker kann und darf bloss das Bestehende feststellen, um es als logische Kategorie zu betrachten. Will der Jurist der Mannigfaltigkeit des Rechtslebens einen abstrakten einheitlichen Typus abgewinnen — wohlbemerkt, einen Typus, der nicht bloss logisch, sondern auch vom Standpunkte einer gegebenen Wertbeurteilung aus als richtig erscheint — so muss er die Grenzen der streng dogmatischen Betrachtungsart überschreiten und das unsichere Gebiet der Rechtspolitik betreten.

Es will auch scheinen, dass dieser (streng methodologisch betrachtet) unerwünschte Einschlag von rechtspolitischen Aus-

blicken — in der deutschen Rechtswissenschaft noch lange vorherrschen wird, da die gesetzliche Regelung des Tarifwesens vorläufig im weiten Felde liegt. Wird der Gesetzgeber seine Auffassung kundmachen, so wird sich auch der Dogmatiker in seiner eigenen Zuständigkeitssphäre betätigen können. Zurzeit aber spricht noch kein Anzeichen für eine baldige gesetzliche Regelung: ein für die deutsche Gesetzgebungsmaschine recht beschämender Zustand, da in Frankreich und Italien die Vorarbeiten zur Regelung des Tarifwesens in raschem Tempo begriffen sind und da das neue holländische Arbeitsgesetz der Tarifverträge bereits gedenkt: dem französischen „Projet Doumergue“, der in seinem II. Abschnitt von „conventions collectives relatives aux conditions du travail“ spricht, den italienischen Vorarbeiten über „regolamento legislativo dei concordati di tariffe“ (s. die Berichte von Prof. Messina in „Atti del Consiglio Superiore del Lavoro“, 1907) hat Deutschland bloss Privatarbeiten und Privatanregungen gegenüberzustellen. Und dass man — wie es in Holland der Fall ist — einen Kommentar zu gesetzlichen Bestimmungen über Tarifvertrag schreiben konnte²⁾, mutet in Deutschland bei der Gleichgültigkeit der Gesetzgebung und Zerfahrenheit der Rechtsprechung sonderbar an. Es ist bei diesem Zustande ein Verdienst der Rechtswissenschaft, dass sie in ihren Bestrebungen nicht erlahmt und stets bestrebt ist, für den Ausbau der konstruktiven Auffassung der Tarifverträge die Grundlagen zu schaffen.

Als der gelungenste Versuch einer synthetischen Konstruktion darf die vor kurzem erschienene feinsinnige Abhandlung von **Schall**, Das Privatrecht der Arbeitstarifverträge (Jena, 1907, Fischer VIII + 206 S., Separatabdruck aus Jherings Jahrbüchern II F. Bd. XVI.) bezeichnet werden. Die Ausführungen des Verfassers, der in die Tiefen des Problems einzudringen versteht, zeichnen sich durch die Schärfe der konstruktiven Auffassung aus: ohne den Boden des bestehenden Rechts zu verlassen, schafft er z. B. für die Durchsetzung der Pflichten aus dem Tarifvertrag einen Komplex von Rechtsverwirklichungsmitteln, wie er in dieser Vollständigkeit in der Doktrin noch nicht geboten wurde: die Ausführungen über Erfüllungs- und Schadensersatzanspruch, über die Unterlassungsklage (S. 100—112) können mit Recht als Grundlegung der Rechtsschutzlehre auf dem Gebiete der Tarifverträge bezeichnet werden. Wenn wir auch

²⁾ Vgl. z. B. den Kommentar von E. M. Meyers („Het arbeidscontract“, Erste gedeelte, Haarlem 1907), wo den Tarifverträgen eine ausführliche Erörterung zuteil geworden ist, S. 69—75.

— bei Anerkennung der absoluten Rechtswirkungstheorie — der vom Verfasser gebotenen Mannigfaltigkeit der Rechtsmittel entbehren können, so lässt es sich andererseits nicht bestreiten, dass bei der in statu quo vorhandenen Präponderanz der relativen Auffassung die konstruktive Durchforschung der bisher nur gestreiften Rechtsmöglichkeiten unumgänglich und vom wissenschaftlichen Wert ist.

Nachdem der Verfasser in zwei einleitenden Kapiteln das gegenseitige Verhältnis der Wirtschaft und des Rechts beim Tarifvertrag und die rechtliche Charakteristik der Kontrahenten mit besonderer Berücksichtigung des Privatrechts der Koalitionen untersucht hat, erforscht er die Frage von der prinzipiellen Rechtsverbindlichkeit der Tarifverträge. Selbstredend bestreitet er die Rechtsverbindlichkeit der Tarifabmachungen nicht, will aber, indem er der Ansicht **Baum's** beitrifft, dem sogen. „unbegrenzten Kollektivvertrag“ jede rechtliche Bedeutung und Wirkung absprechen. Da die Kontrahenten auf Arbeiterseite unbestimmt sind, da die Koalition notwendigerweise nur eine gelegentliche ohne rechtswirksamen Charakter ist, wird ein derartiger Tarifvertrag bloss auf soziale Wirksamkeit beschränkt und kann die Bindung der Parteien nur eine soziale sein (S. 75). Dieser Ansicht kann aber nicht zugestimmt werden: wenn auch die Vertragssubjekte nominatim unbestimmt sind, so ist es andererseits zweifellos, dass die Gruppe, dass die Gesamtheit, aus deren nebelhaften Umrissen sie gegebenenfalls bei individueller Vertragsschliessung hervortreten, eine beschränkte, im voraus zu bestimmende Einheit bildet; es besteht zweifellos eine subjektive Gewissheit, dass die Arbeiter der Ortschaft X. in einer Versammlung den Tarifvertrag abgeschlossen haben. Es ist richtig, dass der Gegenkontrahent sich nicht binden wollte, falls die Bindung des anderen Teils (der vertretenen Arbeiter) illusorisch wäre: jedoch ist es andererseits zweifellos, dass bei individueller Vertragsschliessung der einzelne Arbeiter durch stillschweigende Eingehung des konformen Arbeitsvertrages seine Zugehörigkeit zu den rechtmässig Vertretenen kundgibt. Der Gegenkontrahent kann nur nicht wissen, wer von den in der Versammlung anwesenden Arbeitern den Tarifvertrag gutheisst: die Gewissheit ist aber vorhanden, falls man die Durchführung der tarifrechtlichen Regelung in Angriff nimmt. Freilich wird kein Arbeitgeber den Tarifvertrag als für sich bindend anerkennen, falls er nicht die Gewissheit hat, dass die Gutheissung durch eine überwiegende Mehrheit der Arbeitnehmer vorgenommen wurde; und seine rechtliche Bindung wird dann als zweifellos angenommen

werden können, falls er als wahrscheinlich voraussetzen darf, dass die sozialen und ausserrechtlichen Mittel, die zur Verfügung der Arbeiterschaft stehen, die dissentierende Arbeiterminderheit zur Anerkennung der Kollektivregelung zwingen werden. Ich will nicht bestreiten, dass der sogen. unbegrenzte Tarifvertrag eine unentwickelte und unerwünschte Vertragsschliessungsform ist; es liegt aber kein Grund vor, seine Bedeutung bloss auf soziale Wirksamkeit zu beschränken. Könnte heutzutage den Koalitionen unbeschränkte Rechtswirkung innewohnen, so wäre auch der Rechtsschutz der unbegrenzten Tarifverträge in vollem Masse vorhanden.

Das vierte Kapitel behandelt die Rechte und Pflichten aus dem Tarifvertrage. Hier werden die Tarifverträge mit Einzelnen und die Tarifverträge mit Verbänden unterschieden; die abweichende Ansicht Oertmanns (Zur Lehre vom Tarifvertrag, Zeitschrift für Sozialwissenschaft Bd. X) wird mit Recht als unrichtig bezeichnet (Vgl. S. 71 Anm. 1). Bei der Charakteristik der Pflichten aus dem Tarifvertrag muss aber die Auffassung, dass für die Arbeiter die Pflicht zu tarifgemäsem Arbeitsvertragsabschluss nur den tarifgebundenen Arbeitgebern gegenüber besteht, als dem Wesen der Tarifregelung widersprechend bezeichnet werden (s. darüber meine „Tarifrechtliche Streitfragen“ S. 28). Die Entscheidung darüber darf der Auslegung der einzelnen Verträge — wie es Schall, S. 85 hervorhebt — nicht überlassen werden, und wenn es auch richtig ist, dass bei konsequenter Durchführung dieser Vertragspflicht die Arbeiter nur bei tariftreuen Unternehmern Arbeit finden und so in der Arbeitsgelegenheit übermässig beschränkt werden könnten, so darf diese tatsächliche Feststellung den Inhalt der rechtmässig übernommenen Verpflichtung nicht einengen: es steht doch den Parteien frei, den Ausschluss der arbeiterseits auch den tariffremden Arbeitgebern gegenüber bestehenden Verpflichtung zu beschränken oder auszuschliessen. Ein derartiger Ausschluss darf aber nicht vermutet werden.³⁾

³⁾ Vgl. die Regelung dieser Frage im französischen Entwurf Art. 12 § 3, § 4. Zutreffend der italienische Entwurf (in der Redaktion des ständige Ausschusses), § IV: die besagte Verpflichtung soll bestehen „salva contrari-dichiarazione delle parti.“ Jedoch ist die Haftung der Arbeitnehmer aus geschlossen, falls der Beweis erbracht wird „di non aver trovata occupazione presso datori di lavoro concordatari prima d'allogarsi presso estranei“ (s. Messina, Relazione al Consiglio Superiore del lavoro, Atti a. a. O. S. 12, Relazione dell' Ufficio del lavoro al Comitato permanente S. 71.)

· (Schluss folgt.)

V. Zur Psychologie des Rechts der Kultur- und der Naturvölker.

Seelenleben und Recht.

II. Seelenleben der Timoresen

von

Josef Kohler.

§ 1.

Wichtige Aufschlüsse darüber erhalten wir aus einer Darstellung von Grijzen, mededeelingen omtrent Beloe of Midden-timor in den Verhandlungen der batavischen Genossenschaft von Künsten und Wissenschaften (Bd. 54, 3 Stück). Namentlich gilt folgendes: Die Annahme der Beseelung ist hier durchgängig, durchgängig auch die Meinung, dass der Mensch nicht etwa eine, sondern mehrere Seelen habe: die Timoresen nehmen an, sieben, — wovon vier gute und drei schlechte, — und sie glauben, dass die vier guten nach dem Tode in die bessere Welt eingehen, während die drei bösen in untergeordneter Weise weiter existieren, sich insbesondere in Tieren verhäusen, namentlich in Schweinen und auch in Krokodilen (p. 85f.).

Auch der Glaube, dass Menschenseelen übernatürliche Kräfte haben und andere bezaubern und verhexen können, also der Glaube an dasjenige, was die Malayen sonst Puntianak nennen, findet sich wieder. Man nimmt an, dass die Seelen solcher Hexen sich in merkwürdiger Weise aus dem Körper entfernen können per anum: namentlich in Gestalt eines kleinen Tieres, das heraustritt und wieder hineinkommt. Die Verhexung aber erfolgt dadurch, dass der Zauberer, wenn ein Mensch schläft, und ihn seine Seele zeitweise verlässt, diese Seele in ein Tier einschliesst und dieses Tier verspeist. Und das Erregen von Misswachs oder Tierseuchen geschieht dadurch, dass verzauberte Wurzeln und Rinden an der Unheilstätte begraben werden.

Auch der Liebeszauber ist in Uebung: als Zaubermittel dienen Wurzeln und Baumrinde. Man kaut diese Gegenstände und spuckt sie da aus, wo der andere vorbeigeht, oder reibt sie an das Kleid des anderen usw. (p. 55).

Sehr verbreitet ist auch der Glaube an Zaubergeister,¹⁾ die gewöhnlich in einem Stein oder einer Wurzel verborgen sind. Namentlich solche Steine (Voho) geniessen eine abergläubische Verehrung: sie werden an besonderen Stätten aufbewahrt, und um sie gut zu stimmen, werden ihnen von Zeit zu Zeit Opfer gebracht (p. 74f.).

Eine besondere Rolle spielen die Kampfgeister, die teils den Kämpfenden unverwundbar machen, teils ihm Kraft und Glück im Kampf verleihen. Sie heissen Kakaluk und werden in besonderen Räumen aufbewahrt, in welche nur Personen eintreten dürfen, welche nicht gegen das Verbot der Reinheit verstossen, sodass namentlich heiratsfähige Jünglinge und Mädchen ausgeschlossen sind.

Es gibt auch besondere Schutzgeister der Tiere, vor allem der Haustiere, und auch hier hat man eine Art von Voho (heiliger Stein), welchen man in der Nähe des Stalles verwahrt; wenn man ein Rind veräussert, so wird davon dem Geist Kunde gegeben, und es müssen Opfer gespendet und Opferdinge niedergelegt werden, um ihn damit zu versöhnen, dass das Rind weggeführt wird. Deshalb muss der Käufer eine kleine Summe entrichten, woraus diese Leistungen an den Voho gemacht werden (p. 96f.).

Es ist wahrscheinlich, dass auch bei anderen Völkern ein derartiges Opfer an den Hausgott stattfand und dass sich daraus gewisse Bestätigungsformen des Veräusserungsgeschäftes entwickelt haben.

Der allgemeine persönliche (personenbindende) Zauber findet sich als Haarzauber, als Nahrungszauber und als Blutzauber.

Dem Haar wird grosse Bedeutung beigemessen: das Haar ins Wasser getaucht, bewirkt, dass das Wasser augenheilende Kraft bekommt. Oefters wird das Haar in einen Baum gehängt, welcher dadurch der Lebensbaum des Kindes wird (p. 51). Sodann ist die Uebergabe des Haars ein Mittel der Verlobung in der Art, dass, wer das Haar besitzt, den Menschen gewissermassen in seiner Gewalt hat, sodass, wenn er das Haar verbrennt, der andere Teil stirbt; denn im Haar liegt die Seele. Eine andere Weise, um die eigene Seele einem anderen preiszugeben, besteht darin, dass man Sirih und Pinang kaut, das feierliche Versprechen abgibt und sodann gegenseitig das Gekaute aus-

¹⁾ Die Verehrung guter und böser Geister ist bei den Malaien allgemein; so in Kroe die Verehrung der djins, vgl. Helferich, Bijdragen zur Sprach-, Land- und Völkerkunde v. Niederl.-Indien B. 38 p. 541f.

tauscht. Dies bewirkt eine solche Befangenheit der Seele, dass, wer das Versprechen bricht, schwer, ja bis zum Tode erkrankt (p. 53f.).

Die innigste Vereinigung natürlich ist auch hier die Vereinigung mit Blut, welche theils zum Zwecke der Blutsbrüderschaft, theils zum Zweck der Verlobung geschieht, indem man Blut zusammenfliessen lässt (p. 40, 55).

§ 2.

Die Auffassung der Krankheiten und die Art ihrer Heilung zeigt mit der Behandlungsweise der übrigen Naturvölker grosse Aehnlichkeit. Wir finden auch hier den Zauberstein, dem man heilende Kraft zuschreibt, wir finden auch hier, dass der Zauberer aus der erkrankten Stelle angeblich Steine oder Holzstücke herauszieht; und besonders verbreitet ist der Seelenfang, indem man annimmt, dass eine der Seelen des Kranken entkommen ist und durch allerlei Künste, Auswerfen von Betel usw., wieder eingeholt werden muss, (p. 86—89).

§ 3.

Bei der Beerdigung treffen wir die altbekannten Völkergedanken, so insbesondere das Streben, den Toten irrezuleiten, um zu verhüten, dass er wiederkommt, auch um zu vermeiden, dass die Seelen von Hausgenossen mit dem Toten in's Jenseits wandern und auf diese Weise die Lebenden verlassen. Darum macht der Leichenzug Halt: ein Stein wird aufgepflanzt, als ob es der Leichenstein wäre, die Bahre wird dreimal hin und her getragen. Auch hat der Zauberer mit einem Dornenstecken und einem Schwert um die Bahre herumzufahren, um durch solche Betätigung die Seelen von Verwandten zurückzuhalten, damit sie dem Toten nicht folgen und im Diesseits bleiben. Noch glaubt man allerdings, dass einige Seelen trotzdem mitgehen, die dann aber nachträglich vom Zauberer durch verschiedene Mittel zurückgeführt werden.

Die Beerdigung findet in Familiengräbern statt, und in das Grab werden bedeutende Werte, etwa 200 Gulden, gelegt, um dem Toten im Jenseits zu dienen (p. 65f.).

VI. Literatur.

Nietzsche-Literatur in der italienischen Rechtsphilosophie.

Gino Dallari, prof. o. di filosofia del diritto. Imperialismo e giustizia. Discorso inaugurale dell' anno scolastico 1907—1908 nella r. università di Siena.

Imperialismus nennt der Verf. jene „Weltanschauung“, die das Übermenschentum kultiviert, die der Tendenz des Individuums bzw. der Rasse, schwächeren Individuen und Rassen umzubringen oder zu unterwerfen das Wort redet. Kallikles, Nietzsche, Gobineau G. St. Chamberlain (für dessen Pangermanismus — Hegel verantwortlich gemacht wird!) treten als Repräsentanten der Lehre auf. Ihr hat man oft die Forderungen der Ethik, besonders der Gerechtigkeit gegenübergestellt. Aber der richtig verstandene Imperialismus — Nietzsche verstehe ihn falsch — bilde gar keinen Gegensatz zur Gerechtigkeit. Denn er bezweckt die harmonische Entwicklung aller Kräfte und nichts anderes will die Gerechtigkeit auch. Der Kolonialimperialismus aller Art: Unterwerfung barbarischer, Protektorat und friedliche Durchdringung halbzivilisierter, handels- und siedlungspolitische Erschliessung stehen gebliebener kultivierter Völker sind gerecht, denn sie bewahren die aufstrebende geistige Lebens- und Keimkraft der aktiven Nationalität vor dem Schicksal des Verdorrens, und in den passiven erwecken sie solche Kraft. Daraus ergibt sich aber, dass umgekehrt das brutale Vorgehen gegen gleich zivilisierte kleinere seitens einer grossen Nation ungerecht ist und zur Barbarei zurückführt; beider Kräfte werden hier gestählt zur Evolution gebracht durch den friedlich-geistigen Wettkampf; es ist gut, wenn dieser Wettkampf durch gegenseitiges Beengen genährt wird; führt aber das Beengen dazu, dass anstatt zu Erfindungen und Verbesserungen des Verkehrs eine Nation zum Schwert greift, so ist das heute nicht mehr heldische Ruhmestat, sondern einfach Verbrechen. Ebenso steht's im Innern der Staaten. Die den aristokratischen „Übermenschen“ verhasste Rechtsgleichheit, das Fehlen von Privilegien der Geburt, der Rasse etc. ist der Boden, der einen wirklich ernsten Wettkampf um führende Stellung erst ermöglicht. — Es war ein ganz hübscher Gedanke, die Ideengänge, gemäss denen die moderne Menschheit sich heute schlagen oder vertragen muss, die ethische Grundlage der Weltpolitik sozusagen, zu analysieren, freilich kommt er so glatt und nett wie in dieser freundlichen und nachhelfenden Inhaltsangabe in dem Werkchen selber nicht heraus, das hie und da an Unklarheit und auch an falschen Zitaten leidet. Dass die wenig neuen Betrachtungen auf 50 und nicht auf 500 Seiten Platz gefunden, dafür darf man angesichts der Gepflogenheiten der italienischen Rechtsphilosophie dem Autor dankbar sein.

Dallari kleidet den wesentlichen Teil seiner Ausführungen in das Gewand einer Auseinandersetzung mit Nietzsche, der in den letzten Jahren

durch die Übersetzung seiner Werke ins Französische den Italienern bekannter geworden ist. Es kann nicht verwundern, dass da manches mit unterläuft, was in der Deutschen Nietzsche-literatur längst zum Überfluss dargetan ist. Aus dem Gegensatz: Sophisten und Sokrates, der Parallele Nietzsche und Sophisten ergibt sich ein Gesichtspunkt, der offenbar die italienischen Autoren ganz besonders interessiert: Nietzsche und Sokrates. Während Dallari ihn kurz streift, wird er das Thema einer reichlich scharfen Polemik zwischen den Herren G. Calò¹⁾ und E. Di Carlo²⁾ Calò (ohne r) behauptet, Carlo (mit r) bestreitet, dass Nietzsche in Sokrates den Unterwühler des imperialistischen Ideals im attischen Staat gesehen habe. Letzterer hat Recht. Ferner behaupten Carlo: „Jenseits von Gut und Böse“ sei etwas Apriorisches, ein Nie und Immer; Calò: es sei ein in möglicher Erfahrung liegender zukünftiger Zustand. Welche Meinung hatte Nietzsche in Wahrheit? Wir glauben, eine sehr abfällige über Interpretieren, die ihn so arg prinzipiell nehmen, um derartige Fragen an ihn zu stellen. Dass mit dem „Europäischen Nihilismus“ im „Willen zur Macht“ Nietzsche nicht die bekannte politische Strömung in Russland meint, dass er kein Verfechter des Askese war, dass Proudhon in Frankreich Schule gemacht hat, und dass Ludwig Feuerbach nicht zu den Vertretern des historischen Materialismus zählt . . . das alles glauben wir Carlo (mit r) aufs Wort und verurteilen Calò (ohne r), der solcherlei Dinge behaupten konnte.

Lausanne.

Privatdozent Dr. Theodor Sternberg.

Schriftenschau.

(Besprechung der nachverzeichneten Schriften bleibt vorbehalten.)

I. Rechtsphilosophie einschliesslich der Allgemeinen Rechts- und Staatslehre.

Abhandlungen aus dem Staats- und Verwaltungsrecht, hrsg. von S. Brie und M. Fleischmann, Heft 14: C. Walther, Das Staatshaupt in den Republiken. 234 u. X S. Breslau 1907. M. u. H. Marcus.

Abhandlungen, staats- und völkerrechtliche, hrsg. von Gg. Jellinek und Gerh. Anschütz. VI. Bd. 3. Güntzberg, B., Die Gesellschafts- und Staatslehre der Physiokraten. 144 u. XVI S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Bernhöft, Frz., Zur Lehre von den Fiktionen. 52 S. (Aus: Festschrift für Bekker.) Weimar 1907. H. Böhlau's Nachf.

¹⁾ l' individualismo etico nel secolo XIX.

²⁾ Intorno al' individualismo etico nel sec. XIX di G. Calò. Appunti polemici, Palermo 1908. Vgl. auch Novemberheft der Cultura filosofica 1907, September-Oktoberheft der Rivista filosofica 1907 und Oktoberheft der Critica 1907.

Bibliothek, philosophische. 114. Bd.: Hegel's, Gg. Wilh. Frdr., Phänomenologie des Geistes. Jubiläumsausg. hrsg. v. Gg. Lasson. 532 und CXIX S. Leipzig 1907. Dürr.

Bibliothek, philosophische. 42. Bd. Kant's, Imman., Metaphysik der Sitten. 2. Aufl. Hrsg. v. Karl Vorländer. 378 und LI S. Leipzig 1907. Dürr.

Boivin, J., De l'absence. Étude de droit comparé. In der Revue de droit international, II. sér., Tome IX, No. 5, p. 489 bis 509. Bruxelles 1907.

Cornil, Georges, Philosophie et droit privé. Résumé d'un livre de P. Sokolowski. In der Revue de droit international, II. sér., Tome IX, No. 4, p. 382—414, No. 5, p. 510—549. Bruxelles 1907.

Döring, Oskar, Feuerbachs Straftheorie und ihr Verhältnis zur Kantischen Philosophie. (Kantstudien, Erg.-Heft 3). 48 S. Berlin 1907. Reuther & Reichard.

Dolmatowsky, A. M., Der Parlamentarismus in der Lehre Benjamin Constants, in der Ztschr. f. d. ges. Staatswissenschaft, Bd. 63, S. 581—626. Tübingen 1907.

Donati, Benvenuto, L'elemento formale nella nozione del diritto. 68 p. Torino 1907. Unione tipografico-editrice Torinese.

Duguit, Léon, Droit constitutionnel (Manuel de droit public français. I) Théorie générale de l'État. Organisation politique. 1140 u. VIII p. Paris 1907. Alb. Tontemoing.

Egger, A., Ibsen und das moderne Privatrecht, in: Wissen und Leben, I. Jgg., 7. Heft, 1. I. 1908, S. 204—219.

Gareis, Karl, Vom Begriff Gerechtigkeit. (Sonder-Abdruck aus der Giessener Festschrift). 40 S. Giessen 1907, Töpelmann.

Gomperz, Heinr., Das Problem der Willensfreiheit, 166 u. IV S. Jena 1907. E. Diederichs.

Hölder, Ed., Zur Lehre von der Auslegung der Willenserklärungen und der Bedeutung des Irrtums über ihren Inhalt. 16 S. (Aus: Festschrift für Bekker.) Weimar 1907. H. Böhlau's Nachfolger.

Jellinek, Der Kampf des alten mit dem neuen Recht. 63 S. Heidelberg 1907. Carl Winter.

Kulemann, Recht oder Wissenschaft, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 21, S. 1176—1180.

Lamprecht, Karl, Nationalismus und Universalismus in Deutschland, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 5—9, Berlin 1907. Georg Reimer.

Mensch, E., Jean Jacques Rousseau, der Philosoph des Naturrechts, 3. Aufl. 92 S. Berlin 1907. H. Seemann Nachf.

Petrażycki, L. v., Über die Motive des Handelns und das Wesen der Moral und des Rechts. Aus dem Russischen übers. von P. Balson. 64 S. Berlin 1907. H. W. Müller.

Rehm, Herm., Allgemeine Staatslehre (Sammlung Götschen 358.) 150 S. Leipzig 1907. G. J. Götschen.

Salomon, Max, Das Problem der Rechtsbegriffe. 96 S. Heidelberg 1907. Carl Winter.

Schmidt, Richard, Wesen und Ziele der Politik, in der Ztschr. f. Politik, Bd. I., Heft 1, S. 1—60, Berlin 1907.

Scholz, Richard, Marsilius von Padua und die Idee der Demokratie, in d. Ztschr. f. Politik, Bd. I., Heft 1, S. 61—94, Berlin 1907.

Sokolowski, Paul, Die Philosophie im Privatrecht. II. Bd. Der Besitz im klassischen Recht und dem deutschen bürgerl. Gesetz. 469 u. XIV S. Halle 1907. M. Niemeyer.

Walcker, Karl, Gemässigte und Radikale. Eine Kritik des politischen Radikalismus. 2. Aufl. 86 S. Sondershausen 1908. Fr. Aug. Eupel.

Wenger, Leopold, Die Stellung des öffentlichen römischen Rechts im Universitätsunterrichte. Zwei Vorträge. 40 S. Wien 1907. Manz.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Becker, Jul., Das deutsche Manchestertum, Eine Studie zur Geschichte des wirtschaftspolitischen Individualismus. 135 und VII S. Karlsruhe 1907. G. Braun.

Biermann, W. Ed., Die Weltanschauung des Marxismus. 83 S. Leipzig 1908. Roth & Schunke.

Blache, N., Le Socialisme. Méthode et Chimère. 404 p. Paris. Cornély & Cie.

v. Böhm-Bawerk, E., The Nature of Capital (A. Rejoinder.) In: The Quarterly Journal of Economics, vol. XXII, No. 1, p. 28—47. Boston 1907.

v. Bortkiewicz, L., Wertrechnung und Preisrechnung im Marx'schen System, III., im Archiv f. Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 25, Heft 2, Tübingen 1907, S. 445—488.

Bouniatian, Mentor, Studien zur Theorie und Geschichte der Wirtschaftskrisen. I. Wirtschaftskrisen und Überkapitalisation. Eine Untersuchung über die Erscheinungsformen und Ursachen der period. Wirtschaftskrisen. 188 und VII S. München. E. Reinhardt.

Brandt, Hans, Gewinnbeteiligung und Ertragslohn. Beiträge zur Geschichte und Kritik der Theorien über die Teilnahme der Arbeiter am Reingewinn. 319 u. III S. Dresden 1907. O. V. Böhmert.

Brunhuber, Robert, The Taxation of the Unearned Increment in Germany. In: The Quarterly Journal of Economics, vol. XXII, No. 1, p. 83—108. Boston 1907.

Gomberg, L., Grundlegung der Verrechnungswissenschaft. 242 u. XI S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Knapp, G. F., Die Währungsfrage, vom Staat aus betrachtet, in Schmollers Jahrbuch, Bd. 31, Heft 4, S. 59—70, Leipzig 1907.

Liefmann, Robert, Ertrag und Einkommen auf der Grundlage einer rein subjektiven Wertlehre, 72 und VIII. S. Jena 1907.

Mahler, Leonh., Marxismus und soziale Entwicklung. (Drei Fehler der neuern Marxkritik). (Aus: „Ztschr. f. ung. öffentl. u. Privatrecht.“) 16 S. Berlin 1907. Puttkammer & Mühlbrecht.

Rapaport, M. W., Chr. W. Dohm, der Gegner der Physiokratie und seine Thesen. 143 S. Berlin 1908. Puttkammer & Mühlbrecht.

Sakmann, P., Nationalökonomisches bei Voltaire, in Hildebrands Jahrb. III. F., Bd. 34, Heft 4, S. 482—518, Jena 1907.

Simmel, Georg, Philosophie des Geldes. 2. Aufl. 585 u. XIV S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Soda, Kiichiro, Die neue Knappsche Geldtheorie und das Wesen des Geldes (Schluss), in Hildebrands Jahrb., III. F., Bd. 34, Heft 5, S. 620—655, Jena 1907.

Volkswirtschaftliche Abhandlungen der Badischen Hochschulen, hrsg. von Fuchs, Gothein, Rathgen, v. Schulze-Gävernitz, IX. Bd., 5. Erg.-Heft: Stephinger, Zur Methode der Volkswirtschaftslehre. 128 S. Karlsruhe 1907. G. Braun.

Worms, Émile, La Méthode d'enseignement en économie politique. 42 p. (Extrait de la Revue Internat. de Sociologie). Paris 1907. V. Giard & E. Brière.

III. Sozialphilosophie und Sozialethik.

Bücherei, philosophisch-soziologische. II. Bd. *Le Bon*, Gustave, Psychologie der Massen. Übers. nach der 12. Aufl. v. Dr. Rud. Eisler. 153 u. XVI S. Leipzig 1908. Dr. W. Klinkhardt.

Bücherei, philosophisch-soziologische. V. Bd. *Durkheim*, Émile, Die Methode der Soziologie. Übers. nach d. 4. Aufl. 177 u. VII S. Leipzig 1908. Dr. W. Klinkhardt.

Durkheim, A propos du conflit de la morale et de la sociologie (2 Briefe von M. Durkheim und 2 Entgegnungen von S. Deploige), in der Revue Néo-Scolastique, IV. Jgg. No. 4, Louvain, Nov. 1907.

Forschungen, Staats- und sozialwissenschaftliche, hrsg. von G. Schmoller und M. Sering, Heft 125: Hermann Huth, Soziale und individualistische Auffassung im 18. Jahrhundert, vornehmlich bei Adam Smith und Adam Ferguson. Ein Beitrag zur Geschichte der Soziologie. 160 u. XV S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Hauptwerke des Sozialismus und der Sozialpolitik, hrsg. von Gg. Adler. 8. Heft: Gray, John, Vom menschlichen Glück. Aus dem Engl. v. Adf. M. Freund. Mit e. einleit. Abhandlung: „Der englische Sozialismus im ersten Viertel des 19. Jahrh.“ von Gg. Adler. 106 S. Leipzig 1907. C. L. Hirschfeld.

Koppelman, Wilh., Die Ethik Kants. Entwurf zu e. Neubau auf Grund e. Kritik des Kantischen Moralprinzips. 92 und VIII S. Berlin 1907. Reuther & Reichard.

Nacht, Osk., Rodbertus' Stellung zur sozialen Frage. 92 S. Berlin 1908. Puttkammer & Mühlbrecht.

Ratzenhofer, Gustav, Soziologie. Positive Lehre von den menschlichen Wechselbeziehungen. Aus dem Nachlass. Mit Bildnis des Verfassers. 231 u. XV S. Leipzig 1907. F. A. Brockhaus.

Sigwart, Christof, Vorfragen der Ethik. 2. Aufl. 70 und IV S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

Singer, K., Hygiene und soziale Fürsorge in München. 22 S. + 48 S. Abbild. + 1 Tab. München 1907. Kommissionsverlag Lindauer.

Spann, Othm., Untersuchungen über den Gesellschaftsbegriff zur Einleitung in die Gesellschaftslehre. 1. Bd.: Wirtschaft und Gesellschaft. Eine dogmenkrit. Untersuchung. 232 und VIII S. Dresden 1907. O. V. Böhmert.

Tönnies, Ferd., Die Entwicklung der sozialen Frage (Sammlung Göschen 353). 154 S. Leipzig 1907. G. J. Göschen.

IV. Gesetzgebungspolitik samt der Wirtschaftspolitik.

1. Bürgerliches Recht und Zivilprozess samt Konkursrecht; Internationales Privatrecht.

Altsmann, Zur Reform des Zivilprozessrechts, in der Deutschen Juristenzeitung, XII. Jgg., No. 22, S. 1236—1242, Berlin 1907.

Betz, H., Zur Justizreform in China, in den Bl. f. vergl. Rechtswiss. u. Volkswirtschaftslehre, III. Jgg., No. 5, S. 129 bis 135, Berlin 1907.

Czyhlarz, Karl v., Die Haager Ehekonventionen und das österreichische Recht. 60 S. Wien 1907. F. Tempsky.

Egger, A., Der Rechtsschutz des Kindes im Entwurf des schweizerischen Zivilgesetzbuches. Vortrag vom 17. Juni 1907. 50 S. Zürich 1908. Schulthess & Co.

Ferrara, Luigi, Studii e questioni di diritto processuale civile. 526 p. Napoli 1908. Cav. Nicola Jovence e Co.

Francke, W. Ch., Für die Bauforderungen. Übersicht, Kritik, Gegenentwurf. 68 S. Hannover 1908. Helwing.

Gierke, J., Die zweite Reichstagsvorlage eines Gesetzes über den Versicherungsvertrag, in d. Deutschen Juristen-Zeitung, Jgg. 12, No. 20, S. 1105—1112. Berlin 1907.

Guttmann, M., Unmittelbarkeit und freie Beweiswürdigung und die Zukunft unserer Gerichts-Verfassung 212 u. III S. Mannheim 1907. J. Bensheimer.

Heinitz, Ernst, Zur Reform der Zivilprozessordnung, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 21, S. 1170—1176, Berlin 1907.

Koffka, Zur Reform des Zivilprozessrechts, in d. Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 21, S. 1161—1170.

Kohler, Josef, Grundriss des Zivilprozesses mit Einschluss des Konkursrechts. 182 S. Stuttgart 1907. Ferd. Enke.

Landsberg, J. F., Das Recht der Zwangs- und Fürsorge-erziehung. 373 u. XII S. Berlin und Leipzig 1908. Dr. Walther Rothschild.

Nicol-Speyer, A., Reform der niederländischen Zivilprozessordnung, in den Blättern f. vergl. Rechtswissenschaft und Volkswirtschaftslehre, III. Jgg., No. 4, S. 111—114, Berlin 1907.

Oser, Hugo, Der Dienstvertrag im Schweizerischen Zivilgesetzbuch, i. d. Bl. f. vergleich. Rechtswiss. und Volkswirtschaftslehre, III. Jgg., No. 4, S. 97—105, No. 5, S. 135 bis 141, No. 6, S. 166—173. Berlin 1907.

Pellegrino, Ettore Lombardo, Piano preliminare delle riforme da introdursi nei codici e della loro sistemazione; in: La Giurisprudenza critica, Palermo-Roma 1907, p. 41—57. (Edit. Tipogr. G. Bondi e. C.)

Peters, Wilib., Das englische bürgerliche Streitverfahren und die deutsche Zivilprozessreform. 149 und XII S. Berlin 1908. F. Vahlen.

Rechtseinheit, Die. Hrsg. v. *J. Kohler* und *P. Posener*. Bd. II: *G. A. E. Bogeng*, Erwerbsbeschränkungen juristischer Personen. 208 u. XV S. Berlin u. Leipzig 1908. Dr. Walther Rothschild.

Stein, Frdr., Zur Reform des Zivilprozessrechts, i. d. Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 23, S. 1283—1289, Berlin 1907.

Vivante, Cesare, Proposta di una Commissione per regolare con piano preliminare le riforme da introdursi nei codici e la loro sistemazione; in: *La Giurisprudenza critica*, Palermo-Roma 1907, p. 37—39 (Edit. Tipogr. G. Bondi e. C.)

Wagner, Klaus, Justizgesundung. 96 S. Hannover 1908. Helwing.

Zivilprozessrechtliche Forschungen, hrsg. von Prof. Dr. *Rich. Schmidt*, Heft 1: *Koellreutter*, Otto, Richter und Master. Ein Beitrag zur Würdigung des englischen Zivilprozesses. 96 S. Berlin u. Leipzig 1908. Dr. Walther Rothschild.

Zivilprozessrechtliche Forschungen, hrsg. von Prof. Dr. *Rich. Schmidt*, Heft 2: *Alfred Kahn*, Die Zwangsvollstreckung in das literarische und artistische Urheberrecht. 63 S. Berlin und Leipzig 1908. Dr. Walther Rothschild.

2. Handelsrecht (einschliesslich der Kartellfragen) und Verkehrsrecht; Gewerblicher Rechtsschutz.

Cohn, Georg, Der vorläufige Entwurf eines deutschen Scheckgesetzes, in d. Ztschr. f. d. ges. Handelsrecht und Konkursrecht, Bd. 61, S. 1—126, Stuttgart 1907.

Heinemann, Ernst, Die Scheckfrage und das Trennungsproblem im Bankwesen, in *Hildebrands Jahrb.*, III. F. Bd. 34, Heft 5, S. 577—589, Jena 1907.

Hoppenstedt, A., Der Scheckgesetz-Entwurf v. 1907. Kritik u. Abänderungsvorschläge. 61 u. III S. Berlin 1908. C. Heymann.

Loeb, Ernst, Der deutsche Scheckgesetzentwurf und die ausländische Scheckgesetzgebung, in den *Bl. f. vergl. Rechtswiss. u. Volkswirtschaftslehre*, III. Jgg., No. 5, S. 141—154, No. 6, S. 179—188. Berlin 1907.

Meili, F., Die drahtlose Telegraphie im internen Recht und Völkerrecht. 100 S. Zürich 1908. Art. Institut Orell Füssli.

Merzbacher, Die Reform des Patent- und Waarenzeichen-gesetzes, in: *Das Recht*, Jgg. 11, No. 19, S. 1186—1190, 1907.

Mosse, Der Gesetzentwurf betr. Änderung des § 63 HGB., i. d. Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 23, S. 1293 bis 1298, Berlin 1907.

Sauvagnac, Marcel, Die Bekanntmachungen der französischen Handels-Gesellschaften, Gesetz vom 24. VII 1867, Gesetzentwürfe vom 3. IV. u. 4. VII. 1903, Gesetz vom 30. I. 1907, Verordnung vom 27. II. 1907 m. Rücksicht auf die deutsche Gesetzgebung. (Diss.) 149 S. Heidelberg 1907. J. Hörning.

Warschauer, Otto, Die Organisation des Scheckverkehrs in Deutschland, in Hildebrands Jahrb., III. F., Bd. 34, Heft 5, S. 590—619, Jena 1907.

Wildhagen, Der dritte Entwurf zur Börsengesetznovelle, i. d. Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 23, S. 1273 bis 1283, Berlin 1907.

Zeitfragen, volkswirtschaftliche. 229. Heft: *Riesser*, Stand und Aussichten der Börsengesetzreform. (Sonderabdr.) 42 S. Berlin 1907. L. Simion Nf.

3. Staatsrecht, Verwaltungsrecht, Völkerrecht.

Bernhard, Ludw., Das polnische Gemeinwesen im preussischen Staat. Die Polenfrage. 686 und X S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Grabowsky, Adolf, Deutsche Wahlrechtsreformen, in d. Ztschr. f. Politik, Bd. I, Heft 1, S. 127—141, Berlin 1907.

v. Herrnritt, Rudolf, Die österreichische Parlamentsreform, im Archiv für öffentliches Recht, Bd. 22, 1./2. Heft, S. 59 bis 101, Tübingen 1907.

Jastrow, J., Kaufmannsbildung und Hochschulbildung. Bürgertum und Staatsverwaltung. 2 akad. Festreden. 48 S. Berlin 1907. G. Reimer.

Passy, Frédéric, Tendenzen der Annäherung der Kulturvölker, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 16 bis 20, Berlin 1907. Georg Reimer.

Preuss, Hugo, Verwaltungsreform und Politik, in d. Ztschr. f. Politik, Bd. I, Heft 1, S. 95—126, Berlin 1907.

Rauchberg, H., Die statistischen Unterlagen der österreichischen Wahlreform. (Aus: „Statist. Monatsschr.“) 70 S. Brünn 1907, F. Jrrgang,

Rechtseinheit, Die. Hrsg. v. *J. Kohler* u. *P. Posener*. Bd. I: *W. Güttler*, Die religiöse Kindererziehung im deutschen Reiche. 331 u. XIX S. Berlin und Leipzig 1908. Dr. Walther Rothschild.

Triepel, Heinr., Unitarismus und Förderalismus im Deutschen Reiche. Eine staatsrechtl. u. polit. Studie. 125 und VII S. Tübingen 1907. J. C. B. Mohr.

Wagner, Enteignung und Einspruchsrecht in der Ostmark. 2. Aufl., 16 S. Berlin 1907. Puttkammer & Mühlbrecht.

4. Strafrecht und Strafprozess.

Aschaffenburg, Gustav, Alkohol und Zurechnungsfähigkeit, in der Monatsschrift f. Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, Bd. 4, Heft 7, S. 422—431, Heidelberg 1907.

v. Bar, L., Gesetz und Schuld im Strafrecht. Fragen des geltenden deutschen Strafrechts und seiner Reform. Bd. II: Die Schuld nach dem Strafgesetze. 855 und XIX S. Berlin 1907. J. Guttentag.

Braune, R., Über die Polizeiaufsicht, in d. Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 28, Heft 1, Berlin 1908, S. 31 bis 42.

Delaquis, Ernst, Die Rehabilitation im Strafrecht. 279 u. VIII S. Berlin 1907. J. Guttentag.

Feisenberger, Albert, Die Reform der Untersuchungshaft, in d. Mitteil. d. Internat. Krim. Ver., Bd. 14, Heft 3, S. 575 bis 592, Berlin 1907.

Günther, L., Die Strafrechtsreform im Aufklärungszeitalter, nebst Vergleichen mit unserer modernen kriminalpolitischen Reformbewegung, in H. Gross' Archiv f. Krim.-Anthropologie. Bd. 28, Heft 1/2, S. 112—192, Heft 3/4, S. 225—291, Leipzig 1907.

Hamann, Rich., Das Wesen der strafrechtlichen Zurechnungsfähigkeit. Eine Kritik der neuesten Bestrebungen zu e. Reform des Strafrechts. 42 S. Cöln 1907. M. Du Mont-Schauberg.

van Hamel, J. A., Die gesetzlichen Massnahmen gegen die Kriminalität und Verwahrlosung der Kinder in Holland, in d. Mitteil. der Internat. Krim. Ver., Bd. 14, Heft 3, S. 539 bis 546, Berlin 1907.

Hamm, Der § 175 Str.G.B., i. d. Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 23, S. 1289—1293, Berlin 1907.

Hegler, A., Zur Methode der legislativen Bearbeitung des Strafrechts, insbesondere auf rechtsvergleichender Grundlage, in d. Monatsschrift für Kriminalpsychologie u. Strafrechtsreform, Bd. 4, Heft 6, Heidelberg 1907, S. 337—350.

Jaeger, Johs., Rechtsbruch und Rechtsausgleich in der Strafjustiz. Studien zu Reformfragen in der Kriminologie. 285 u. VIII S. Leipzig 1907. Dörffling & Franke.

Köhne, Paul, Entwurf zu einem Reichsgesetze, betr. die Ahndung und Verfolgung strafbarer Handlungen, welche von jugendlichen Personen begangen werden, in d. Mitteil. der Internat. Krim. Ver., Bd. 14, Heft 3, S. 481—508, Berlin 1907.

Liepmann, M., Strafrechtsreform und Schulenstreit, in der Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 28, Heft 1, Berlin 1908, S. 1—21.

Meyer von Schauensee, Pl., Die Strafrechtsreform in Deutschland und der Schweiz. Gedanken und Erfahrungen. 68 S. Berlin 1903. Puttkammer & Mühlbrecht.

Rosenberg, Werner, Französische Reformbestrebungen auf dem Gebiet der Untersuchungshaft, in d. Mitteil. der Internat. Krim. Ver., Bd. 14, Heft 3, S. 553—574, Berlin 1907.

Rosenblatt, J., Zur Reform des Strafverfahrens, in d. Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 28, Heft 1, S. 43—60, Berlin 1908.

Schultetus, Heinr., Die Verteidigung in Strafsachen. Ein Beitrag zur Kritik der Vorschläge der Kommission f. d. Reform des Strafprozesses. 53 S. Berlin 1907. Struppe & Winckler.

v. Sichart, E., Nordamerikanischer und Deutscher Strafvollzug, i. d. Monatsschrift f. Krim.-psychologie und Strafrechtsreform, 4. Jgg., 8. Heft, S. 485—512, Heidelberg 1907.

Speyer, H., Le Jury à Rome et en Angleterre, in: The Law Quarterly Review, vol. XXIII, No. 92, p. 420—431, London, Oct. 1907.

Wadler, A., Die Verbrechensbewegung im östlichen Europa. I. Bd. Die Kriminalität der Balkanländer. Mit 107 Tabellen und 12 Diagrammen. 263 S. München 1908. Hans Sachs-Verlag (Otto Schmidt-Bertsch).

Wagner v. Jauregg, Zum Unzurechnungsfähigkeitsparagraphen im österreichischen Strafgesetzentwurf i. d. Monatsschrift f. Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, 4. Jgg., 8. Heft, S. 465—484, Heidelberg 1907.

Zürcher Beiträge zur Rechtswissenschaft, hrsg. von A. Egger, E. Hafer, H. F. Hitzig u. Max Huber. XX: *H. Korrodi*, Die strafrechtliche Bekämpfung des unlauteren Wettbewerbes. Nach kantonalem Recht und dem Vorentwurf zu einem schweizerischen Strafgesetzbuch. 149 u. VIII S. Zürich 1908. Schulthess & Co.

5. Wirtschaft.

Abhandlungen aus dem staatswissenschaftlichen Seminar zu Strassburg. Hrsg. v. *G. F. Knapp* und *W. Wittich*. Heft 22: *Maurer, Herm.*, Das landschaftliche Kreditwesen Preussens, agrargeschichtlich und volkswirtschaftlich betrachtet. Ein Beitrag zur Geschichte der Bodenkreditpolitik des Preussischen Staates. 206 u. VIII S. Strassburg 1907. K. J. Trübner.

Breit, James, Das Vinkulationsgeschäft. (Die Lombardierung rollender Güter). Eine volkswirtschaftlich-jurist. Studie. Zugleich ein Beitrag zur Lehre v. der Gattungsschuld und der Intervention Dritter bei der Erfüllung des Schuldverhältnisses. 304 u. XV S. Tübingen 1908. J. C. B. Mohr.

Congnet, Émile, La condition des paysans et les réformes agraires en Prusse. (Thèse.) 233 p. Paris. Pichon et Durand-Aurias.

Forschungen, staats- und sozialwissenschaftliche, hrsg. von G. Schmoller und M. Sering. Heft 129. *Creanga*, G. D., Grundbesitzverteilung und Bauernfrage in Rumänien. 1. Tl. 307 und VII S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Freese, Heinr., Bodenreform! 269 S. Gotha 1907. F. E. Perthes.

Gutzeit, Paula, Die Bodenreform. Eine dogmengeschichtlich-krit. Studie 141 u. VII S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

v. König, B., Die wirtschaftliche und finanzielle Entwicklung der deutschen Kolonien bis zum Jahre 1907, in der Zeitschr. f. Kolonialpolitik, Kolonialrecht und Kolonialwirtschaft, Jgg. IX, Berlin 1907, S. 777—802.

Kompert, Paul, Kritische Betrachtungen über die Bodenreform. 149 S. Wien 1907. Manz.

Neue Zeit- und Streitfragen der Gehe-Stiftung, Jgg. V, Heft 1: *Ph. Stein*, Über Streiks und Aussperrungen. 23 S. Dresden 1907. Zahn & Jaensch.

Neuhaus, Georg, Deutsche Wirtschaftsgeschichte im neunzehnten Jahrhundert (Sammlung Kösel Bd. 12). 182 u. IV S. Kempten und München 1907. Jos. Kösel.

Sagorsky, Sim., Die Arbeiterfrage in der südrussischen Landwirtschaft. 208, VI, II S., 5 Taf., München 1908. E. Reinhardt.

Wohnungsfrage, die, und das Reich. 8. Heft: *Mangoldt*, K. v., Die städtische Bodenfrage. 745 u. XXX S. Göttingen 1907. Vandenhoeck & Ruprecht.

6. Sozialrecht, Frauenbewegung.

Bäumer, Gertrud, Fortschritte der politischen Frauenbewegung in Europa, in d. Ztschr. f. Politik, Bd. I, Heft 1, S. 142—147, Berlin 1907.

Bauer, Stephan, Der Arbeiterschutz im Jahre 1906, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 65—70, Berlin 1907. Georg Reimer.

Bitta, Zur Vereinheitlichung der Arbeiterversicherungsgesetze, in der Deutschen Juristen-Zeitung, XII. Jgg., No. 21, S. 1180—1185, Berlin 1907.

Broda, Rodolphe, Richtungslinien des Fortschritts, in den „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 24—31, Berlin 1907. Georg Reimer.

Chase, John, C., Arbeiterbewegung und Sozialismus in Amerika, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 83 f. Berlin 1907. Georg Reimer.

Dilke, Sir Charles W., Minimallohn als Schutz vor Ausbeutung, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 10—15. Berlin 1907. Georg Reimer.

Ferriani, Luino, Frauen- und Kinderschutzbewegung in Italien; i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 20—23, Berlin 1907. Georg Reimer.

Goldstein, Vida, Die Frauenbewegung in Australien, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 70—72, Berlin 1907. Georg Reimer.

Leidig, Streikversicherung. Vortrag. In den Blättern f. vergl. Rechtswissenschaft und Volkswirtschaftslehre, III. Jgg., No. 4, S. 119—126, Berlin 1907.

Pease, E. R., Aus der Entwicklung des Sozialismus in England, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 80—82, Berlin 1907.

Reay, Colonel W. T., Lohn-Kommissionen (Wages Boards) in Victoria, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 37—39, Berlin 1907. Georg Reimer.

Schall, Wilh., Das Privatrecht der Arbeitstarifverträge. [Aus Jherings Jahrb. f. d. Dogmatik d. bürgerl. Rechts]. 206 und VIII S. Jena 1907. G. Fischer.

Sinzheimer, Hugo, Der korporative Arbeitsnormenvertrag. 1. Tl.: 132 u. XIV S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

v. Stach, Maria, Aus der Deutschen Frauenbewegung, i. d. „Dokumenten des Fortschritts“, Bd. I, Heft 1, S. 72—74, Berlin 1907.

Zimmermann, Waldem., Der Arbeitstarifvertrag im Deutschen Reiche, in Schmollers Jahrbuch, Bd. 31, Heft 4, S. 325—347, Berlin 1907.

7. Steuer- und Zollfragen.

Carlton, Frank T., The Rent Concept, Narrowed and Broadened. In: The Quarterly Journal of Economics, vol. XXII, No. 1, p. 48—61. Boston 1907.

Inhulsen, Eine Verbindung des Fabrikanten-, Arbeiter- und Konsumentenschutzes in Australien, i. d. Sozialen Praxis, Jgg. XVII, No. 11, S. 276 f., Berlin 1907.

V. Verschiedenes.

Simmel, Gg., Die Probleme der Geschichtsphilosophie. Eine erkenntnistheoret. Studie. 3. Aufl. 179 und XI S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot.

Besprechungen.

I. Rechtsphilosophie und Allgemeine Rechtslehre.

Dr. Alexander Graf zu Dohna, Willensfreiheit und Verantwortlichkeit. Heidelberg 1907. Karl Winters Univ.-Buchhandlung. 26 S.

Die Wiedergabe zweier Vorträge, die der Verf. in der Kölner Vereinigung für rechts- und staatswissenschaftliche Fortbildung gehalten hat und die zunächst in der M Schr Krim Psych. (3 513) erschienen sind. Sie sollen den Streitstand in Sachen Determinismus contra Indeterminismus einer grösseren Allgemeinheit der Gebildeten darlegen und in diesem tausendjährigen Streit den Frieden anbahnen. Verf. erklärt ausdrücklich: „Nicht einen einzigen neuen Gedanken darf ich mich rühmen, hinzugetragen zu haben.“ Vielleicht war es mit anderem gerade auch dieser offene Verzicht auf Originalität, der den Verf. in hohem Mass befähigte, die gesetzten Ziele zu fördern, mehr zu fördern, als so manche andere Erscheinung auf unserem schon überreich bearbeiteten Gebiet, die zwar minder bescheiden auftritt, aber ebensowenig Neues bietet.

Der erste Vortrag begründet in streng logischem Aufbau die deterministische Lehre und zieht die Grenze gegenüber der indeterministischen Auffassung. Der Gedankengang lässt sich mit drei Worten andeuten: Kant, Schopenhauer, Windelband. Die persönliche Note ist darin zu finden, dass Verf. — so sehr er auch dem Indet. entgegenkommt und stets mehr das Gemeinsame, denn das Trennende betont — auf das entschiedenste es ablehnt, das Gebiet metaphysischer Spekulation zu betreten, ebenso entschieden aber die rein materialistische Auffassung zurückweist. Aus dem ersteren ergibt sich bereits, dass der Verf. den Wegen Windelbands nicht ganz zu folgen vermag.

Der zweite Vortrag begründet die Verantwortlichkeit des Menschen vom deterministischen Standpunkt und zeigt in der bekannten Weise (Merkel), wie gerade nur von diesem Standpunkt aus die Strafe gerechtfertigt werden könne.

Sie ist es durch ihre Notwendigkeit. Für die ethische Betrachtung des Problems aber ergibt sich, dass das Beurteiltwerden nach Mass der Persönlichkeit ein in unserer Welt allgemein herrschendes Prinzip sei.

Die Klarheit des vom Verfasser entwickelten Gedankenganges steht in wohlthuendem Einklang mit der sprachlichen Form, in der er uns vermittelt wird.

Prag.

Gleispach.

Egger, Prof. Dr. A., Zürich, Ibsen und das moderne Privatrecht.

In: Wissen und Leben. I. Jgg., Heft 7, 1. I. 1908, S. 204—219.

Ibsen ist Vertreter des Persönlichkeitsgedankens. Dieser führt ihn vereinzelt zu Aussprüchen, die völlig nach Stirner klingen („Es liegt aber für das Individuum absolut keine Vernunftnotwendigkeit vor, Bürger zu sein. Im Gegenteil: der Staat ist der Fluch des Individuums.“) In der Hauptsache aber ist Ibsen zur positiven Formulierung gelangt: Anerkennung der Persönlichkeit für jene Klassen, deren Persönlichkeit bisher bedrückt erschien; die Frauen, dann auch die Kinder.

Egger zeigt in der kleinen Abhandlung den Persönlichkeitsfanatiker Ibsen und weist nun dahin: Ibsens Individualismus ist asozial, vielfach selbst antisozial und steht somit im Widerspruch mit unserer durch und durch sozialen Zeit. Aber Ibsen hat die Schäden, die das Privatrecht, in besonders weitgehendem Mass die Schweizer Kantonrechte, mit seiner ehe- und erbrechtlichen Zurücksetzung und mit der eherechtlichen Bevormundung der Frau enthielt, treffend gewürdigt. Der Schweizerische Zivilgesetzentwurf bringt hiergegen die Emanzipation der Frau; wie er auch einen wirksamen rechtlichen Kinderschutz enthält. Indem die moderne Rechtsentwicklung hier und in der Gestaltung des Arbeiterrechts den Adel der Persönlichkeit anerkennt, wirkt diese Rechtsemanzipation eine Bindung der Gesamtheit (welcher das Gesetz die Rücksichtnahme auf die Schwächeren auferlegt) und führt somit zu „einer Neubelebung des Gemeinschaftsgedankens: Durch den Individualismus hindurch — über ihn hinaus.“ (S. 219.)

In eleganter Darstellung führt Egger diese durchwegs treffenden Gedanken aus. Missverständlich wirkt der Satz, unser Privatrecht sei, indem es immer mehr wieder sozial werde, „doch nur die geradlinige Fortsetzung des individualistischen Rechts des 19. Jahrhunderts.“ (S. 217.) Abzulehnen ist die Gefolgschaft Stammlers bei Egger. Durch die rechtliche Anerkennung der Persönlichkeit jener Gruppen (Frauen und Kinder) und Klassen (Arbeiter, Besitzlose), die zuvor durch das Recht bedrückt waren, wird nicht „richtiges Recht“ erzeugt, vielmehr die Kette der seit dem Mittelalter einsetzenden grossen Emanzipationsprozesse zum Abschluss gebracht: Auf die geistige Befreiung und Verweltlichung des Staats folgte die politische Befreiung der Bürger; und nun in der Neuzeit schliesst sich die wirtschaftliche Emanzipation des vierten Standes an und die soziale Befreiung der bisher sozial Bedrückten.

München.

Fritz Berolzheimer.

Philosophische Bibliothek. Bd. 114. Georg Wilhelm Friedrich Hegels Phänomenologie des Geistes. Jubiläumsausgabe. In revidiertem Text hrsg. u. m. Einleitung versehen von Pastor Gg. Lasson. 532 u. CXVI S Leipzig 1907. Dürr'sche Buchh. 5 Mk.

Das Interesse für Hegel, den universalsten und tiefsten der neuzeitlichen Philosophen, ist in stetem Wachsen begriffen — ein günstiges Zeichen für

Deutschlands Kulturstand. Die vorliegende Ausgabe ist daher mit grosser Freude zu begrüssen, umsomehr als die ausführliche Einleitung bestrebt ist, den Leser mit Hegels Werdegang und mit Hegels Bedeutung vertraut zu machen. Diese Einleitung wird im allgemeinen allen billigen Anforderungen gerecht, doch hätte Hegels grossgeartete Begründung des Entwicklungsgedankens ungleich schärfer hervorgehoben werden sollen. Bei der grossen Schwierigkeit für den Durchschnittsleser, sich in Hegels Dialektik zurechtzufinden, empfiehlt sich für eine künftige Neuauflage die Beilage zumindest einzelner erläuternder Fussnoten zum Text.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Philosophische Bibliothek Bd. 42. Immanuel Kants Metaphysik der Sitten. 2. Aufl. Hrsg. u. m. Einleitung, Personen- und Sachregister versehen von Karl Vorländer. 378 u. LI S. Leipzig 1907. Dürr'sche Buchh. 4.60 Mk.

Es ist ein dankenswertes Unternehmen, dass Kants Metaphysische Anfangsgründe der Rechtslehre und der Tugendlehre mit gesichertem Text einem grösseren Publikum zugänglich gemacht werden. Die Einleitung von Vorländer gibt die Einführung und historische Erläuterung mit jener Vorzüglichkeit, die man bei diesem Autor im Voraus erwarten durfte. Da aber die Buchausgaben der Philosoph. Bibl. für ein grösseres Publikum bestimmt erscheinen, vermissen wir in der Einleitung den dringend notwendigen Hinweis darauf, worin Kants Bedeutung für Rechtsphilosophie und Rechtswissenschaft besteht. Diese Bedeutung ist eine wesentlich historische (Postulat des Rechtsstaats). Die Rechtswissenschaft von heute ist über Kant beträchtlich hinausgewachsen. Dies bedarf umsomehr der Feststellung, da der Neukantianismus uns glauben machen möchte, als sei die Wiederbelebung Kants ein vorzügliches Mittel zur Hebung des Fortschritts in der Rechtswissenschaft . . ., worin allerdings ein erheblicher Irrtum liegt.

München.

Dr. Fritz Berolzheimer.

Salmond, John W., Jurisprudence or the theory of law 2nd edition. London, Stevens and Haynes. 1907. 518 S. 13½ sh.

Seitdem die Neuzeit über Wesen und Bedeutung des Rechts zu spekulieren begann, also seit Grotius, bis zum Schluss des 18. Jahrh. ist Ausgangspunkt und Zweck der wissenschaftlichen Bearbeitung dieser Probleme für die ganze Welt einheitlich, und ebenso einheitlich ihre Form: Naturrechtskompendien. Die kantische und nachkantische Philosophie in Deutschland aber hob die rechtsphilosophische Spekulation zu einer Höhe, auf der dem Juristentum der Atem ausging; seit dem gibt es bei uns zwei Formen für die Behandlung des Allgemeinsten im Rechte: tiefgründige und dickleibige Rechtsphilosophien, geschrieben von Philosophen, bezw. Philosophieprofessoren und schwächliche

Rechts-Encyklopädien zur Einführung in die Rechtswissenschaft, geschrieben vom Juristen. Die Naturrechtslehre war überwunden. D. h. jene überflügelten sie, diese blieben hinter ihr zurück. In England trat weder diese Teilung, noch die völlige Lossagung vom Naturrecht ein. Austin, der Verfasser von „lectures on jurisprudence“, schuf mit diesem Lebenswerk eine Literaturgattung, die Rechtsphilosophie, Einführung in die Rechtswissenschaft und Naturrechtskompendium zugleich zu sein suchte. In dem Versuche, die letzten Dinge in Sachen des Rechts Anfängern mundgerecht zu machen, mussten derartige Werke sehr ausführlich, breit und voll von Wiederholungen werden. In der Tat, das sind sie alle. Wenn sie nun dünner werden . . . und welcher Studierende mag die Zeit (und die 2 Guineen) daran wenden, sich Austins 2 Tausendseitenbände zu eigen zu machen: . . . so leidet natürlich vor allem die Philosophie darunter. Austin hatte diese beherrscht, hatte vor allen Dingen die klassische deutsche Philosophie an der Quelle genossen. Bei seinen Nachfolgern wird des unmittelbaren und eigenen immer weniger. Austins Leistung, seine keineswegs starke, aber reiche und sympatische Persönlichkeit ist es, woraus sie alle schöpfen, ob sie Holland, Pollock, Rietchie oder sonst wie heissen. Auch von dem vorliegenden Buche lässt sich nicht viel mehr sagen, es hat keine individuelle Physiognomie. Das letzte Wort der deutschen Rechtsphilosophie ist für Salomond Hermann Ahrens; da kann man sich denn nicht wundern, dass er sie nicht sonderlich beachtenswert findet. Wenn man darauf verzichtet, eine modernen und universellen Anforderungen entsprechende Rechtsphilosophie oder Allgemeine Rechtslehre zu suchen und eben nur das englische Denken über rechtsphilosophische Probleme einigermaßen kennen will, kann man das Buch sehr brauchbar finden, zumal es in Einzelheiten, und insbesondere in pädagogischer Hinsicht, sehr geschickt gemacht ist und hübscher Anregungen nicht ermangelt.

Lausanne.

Privatdozent Dr. Th. Sternberg.

F. W. J. v. Schellings, Werke. Auswahl in drei Bänden. Herausg. von Otto Weiss. Leipzig 1907. Fritz Eckardt Verlag.

Schelling, der einst so hoch gefeierte Schelling, den man für den grössten Denker Deutschlands hielt, ist unserem heutigen Geschlecht vollständig unbekannt geworden. Mehrere Gründe haben dazu beigetragen, vor allem der Niedergang der philosophischen Bildung überhaupt, sodann die Blößen die er sich selber, vor allem in der Naturphilosophie gegeben hatte, — in seiner Naturphilosophie, aufgebaut auf eine allzugeringe Kenntnis der Naturverhältnisse, wie sie bei dem damaligen Stande der Wissenschaft nicht anders möglich war, und mit haltlosen Hypothesen verbrämt, welche die unendlich komplizierten Verhältnisse der chemischen und organischen Natur an bekannte Dinge anzuknüpfen versuchten. Dazu trat noch ein folgendes: nicht nur ist Schelling von Hegel weitaus überragt und verdunkelt worden, sondern er musste hinter Hegel auch deswegen zurücktreten, weil dieser ein ungeheures festgegliedertes System errichtete, während Schelling von System zu System, von Standpunkt zu Standpunkt weiterrückte und auf diese Weise seine eigenen Anhänger verblüffen und verwirren musste.

Immerhin ist ein so gewaltiger Denker für unsere Nation nicht verloren, und er soll auch für die Zukunft nicht verloren sein; weshalb die vorliegende Auswahl seiner Werke von Otto Weiss, mit einem Geleitwort von Drews sehr schätzenswert ist.

Die ausgewählten Werke sind in drei Bänden gesammelt. Zunächst Schriften zur Naturphilosophie, zweitens Schriften zur Identitätsphilosophie und drittens Schriften zur Philosophie der Kunst und zur Freiheitslehre. Auf die Naturphilosophie wollen wir nicht näher eingehen. Ein grosses Verdienst Schellings ist, dass er die Identitätsphilosophie begründet hat, ausgehend von Cartesius, die Versöhnung zwischen Ich und Nichtich anbahnend. Wenn das Ich das Nichtich, d. h. die Welt um sich als Objekt fasst, dann wird die Welt ausser uns durch die Empfindung zur Einheit mit unserem eigenen Ich und gibt dadurch eine selbständige aber mit unserem eigenen Ich homogene Wesenheit kund. Dies wird von Schelling, allerdings nicht in solcher Einfachheit, sondern in etwas gewundener und langgedehnter Form dargelegt, aber der Identitätsglaube geht hiervon aus. Ist doch die Welt als Objekt des Empfindens dem Ich, sofern auch dieses ein Objekt des Empfindens ist, innerlich gleich und ergibt sich daraus von selber das Bewusstsein, dass die Welt ebenso wie das Ich etwas ausser uns Existierendes und doch mit unserem Ich Verbundenes sein muss.

Ist, was Schelling hier geschaffen hat, zeitlich und bedingt, so sind seine Schriften über die Kunst unendlich gross, und die Lichtblicke, die ihm in das Wesen und die Bedeutung des künstlerischen Schaffens geworden, sind unvergleichlich. Schelling war mehr Künstler als Philosoph und alles ging bei ihm auf das intuitive Schauen. Was er in dieser Beziehung, namentlich in seiner Schrift über die Philosophie der Kunst und in seinem Vortrag über das Verhältnis der bildenden Künste zur Natur geschaffen, gehört zum Bedeutendsten, was die intuitive Aesthetik jemals geleistet hat. Es wird nur von der Hegelschen Aesthetik übertroffen durch die ungeheuerere Geschlossenheit Hegels und die klare Einschaltung in das ganze System der Philosophie. So kennzeichnet Schelling vor allem die Musik in wundervoller Weise wie folgt: „Die Formen der Musik sind die Formen der ewigen Dinge, inwiefern sie von der realen Seite betrachtet werden“ III S. 149. Das Licht bestimmt er „als den positiven Pol der Schönheit und Ausfluss der ewigen Schönheit in der Natur“ S. 189. Vom Portrait sagt er, „dass, indem es die Natur nachahmt, es zugleich der Dolmetscher ihrer Bedeutung wird, indem es das Innere der Gestalt herauskehrt und sichtbar macht“ S. 195. Vom historischen Gemälde heisst es, „dass das Historische nur dadurch, dass es mit der Idee verbunden und Ausdruck der Idee wird, ein symbolisches Bild werden kann“ S. 203; und über die Malerei überhaupt finden wir die Bemerkung, „dass sie die Gegenstände, Formen der Dinge darzustellen hat, wie sie in der idealen Einheit vorgebildet sind“ S. 213. Die Architektur hat nach ihm das Anorganische als Allegorie des Organischen darzustellen S. 229. Die Tragödie charakterisiert er vollkommen zutreffend als einen wirklichen Streit der Freiheit im Subjekt mit der objektiven Notwendigkeit, welcher Streit nicht damit endet, dass einer oder der andere unterliegt, sondern dass beide siegend und besiegt zugleich in der vollkommenen Indifferenz erscheinen S. 341. Shakespeare verkündet er „als den grössten Harmonisten, als den Meister im dramatischen Kontrapunkt“ S. 248. Er sagt von ihm: „Es ist nichts im Menschen, das Shakespeare nicht berührte. Aus der Reihe seiner Werke würde man die verloren gegangene Erde wieder schaffen können“ S. 371. Ebenso weiss er die Bedeutung und den Vorzug Calderons zu entwickeln; indem Calderon von einer einheitlich grossen Weltauffassung ausgeht, gibt er seinen Formen einen beruhigenden

Abschluss, den uns Shakespeare nicht zu bieten vermag. Ebenso weiss er umgekehrt die Manieriertheit zu erklären als eine Geltendmachung der besonderen Form als der allgemeinen: „indem dem Künstler nur die Form zu Gebote steht, während dem Wesen der Sache nur die absolute Form adäquat ist, so löst sich mit der Manier unmittelbar das Wesen der Kunst auf“ S. 124.

Der Rechtsphilosophie näher stehen seine Schriften über die Philosophie der Mythologie und der Offenbarung. Auch hier finden sich tiefe Lichtblicke in die Geschichte der Kultur. Er sagt unter anderem: „Gehört die Zukunft nicht auch zur Geschichte und haben wir bis jetzt irgend wie einen befriedigenden Schluss, kann überhaupt an einen Schluss gedacht werden, und geht nicht alles ins Unendliche so fort?“ S. 185. Das Vorgeschichtliche aber kennzeichnet er als die Zeit der noch unzertrennten und einigen Menschheit, in der keine wahre Succession der Zeiten erfolgte, „indem hier kein Fortgang und keine Geschichte war, so dass das Individuum, wie es gestern gewesen, auch heute in ständig wiederholtem Zirkel sein Dasein verbracht habe“ S. 588f. Er will also damit sagen, dass es Zeiten gegeben hat, in welchen es noch gar keinen Fortschritt gab und alles sich in bewegungsloser Einförmigkeit fortpflanzte.

Das ist ein Phantom: Gewisse Umwälzungen, wenn auch nur der Sprache und wohl auch des Familienlebens haben immer stattgefunden, so lange die Menschen Menschen sind. Aber richtig ist soviel, dass erst unter ganz bestimmten Verhältnissen die Menschheit aus dem bisherigen Stande der Entwicklung herausgerissen wurde und zu einem wesentlich höheren Kulturleben gekommen ist. Die Umstände, welche den Menschen zur folgerichtigen Naturpflege geführt haben, die Umstände, welche den Totemgeschlechtern eine geschlossene Einheit verliehen, das Häuptlingtum, welches die Gesetzgebung geschaffen und den Fortschritt nach einem subjektiven vorausgedachten System erzwungen hat, die Erfindung der Schrift, die Beherrschung der Naturkräfte durch systematische Naturerforschung, alles dies waren ungeheure Momente in der Geschichte der Menschheit, die zwar mit einer gewissen Zufälligkeit eintraten, aber zweifellos durch den genialen Schöpfungstrieb der Völker vermittelt wurden.

Wenn man also in der Geschichte der Völker einen Zeitraum annimmt, welcher der entscheidenden kulturbringenden Änderung vorherging, so mag man immerhin jenen Zeitraum als die Periode der Dunkelheit, der Djahiliya betrachten und erklären, dass erst mit einem bestimmten späteren Momente das Licht kam. Insofern kann man mit Fug eine vorgeschichtliche und eine geschichtliche Zeit unterscheiden.

Berlin, Februar 1908.

Josef Kohler.

De waarde van het Romeinsche Recht. Rede uitgesproken bij de aanvaarding van het hoogleeraarsambt aan de Universiteit van Amsterdam op 7 October 1907. Door Mr. Paul **Scholten**. Zwolle. W. E. J. Tjeenk Willink. 1907. 36 S.

Unter dem Wert des römischen Rechts versteht der Verfasser nicht seine Bedeutung als Vorstufe für das heutige Recht, sondern den objektiven Wert, welcher ihm an und für sich ohne Rücksicht auf seinen Einfluss auf andere Rechte zukommt. In Übereinstimmung mit Savigny erblickt er die wesentliche Bedeutung des römischen Rechts nicht so sehr in seinem Inhalt, als in der Methode, mit der die klassischen Juristen den positiven Rechtsstoff

zu formen verstanden. Im Folgenden behandelt er die Methodenlehre mehr vom normativen, als vom historischen Gesichtspunkt aus, denn er setzt nicht etwa, wie man nach dem Thema erwarten dürfte, diejenige Methode auseinander, welche die römischen Juristen theoretisch entwickelt oder praktisch gehandhabt haben, sondern er zeigt, nach welcher Methode wir bei der Rechtsanwendung vorzugehen haben.

Im Anschluss an Jhering nimmt er energisch Stellung gegen die Begriffsjurisprudenz, welche durch rein logische Operationen das positive Recht zu einem lückenlosen Ganzen glaubt ausbauen zu können, indem er mit Recht ausführt, dass ein derartiger Versuch den Gesetzen der Logik widerspräche. „Vielmehr darf man niemals vergessen, dass ein mittels Deduktion gefundener Satz nicht mehr als eine Hypothese ist, sodass immer eine Nachprüfung an nichtlogischen Momenten notwendig bleibt.“ (S. 20) Aber darum verwirft der Autor die Bedeutung der Konstruktion für das Recht keineswegs. Seiner Begründung kann ich freilich in dieser Hinsicht nicht beistimmen. Er sagt, dass wir eine Norm, die wir logisch begreifen können, viel eher als bindend anerkennen. (S. 20) Diese Bemerkung ist in psychologischer Hinsicht sicherlich richtig, aber für eine normative Betrachtung ohne Belang. Denn eine Rechtsregel gewinnt dadurch gar nichts an objektiver Richtigkeit, dass man sie aus einem allgemeinen Prinzip ableiten kann. Der wahre Grund für die Notwendigkeit des logisch-konstruktiven Elements für die Rechtsanwendung besteht vielmehr darin, dass die Konstruktion die unentbehrliche Form ist, in der die teleologischen Erwägungen sich bewegen müssen, wenn sie nicht ins Bodenlose geraten wollen; insbesondere ist es nur auf diese Weise möglich, die notwendige Verbindung zwischen den im positiven Recht enthaltenen und den vom Richter geschaffenen transpositiven Werturteilen zu finden.

Da der Richter sowohl bei der Lückenausfüllung, als in den Fällen eines ausdrücklichen oder stillschweigenden Auftrags eine selbständige teleologische Beurteilung vorzunehmen hat, so erhebt sich die Frage, welcher Art denn der Massstab ist, an dem die richterliche Rechtsschöpfung auf ihre Richtigkeit zu prüfen ist. Unter Anlehnung an die von Stammler in seiner „Lehre vom richtigen Recht“ (S. 52 ff.) gemachten Ausführungen hebt der Autor hervor, dass weder die Ethik, noch die Meinungen oder Ansichten ehrenhafter Leute, noch schliesslich das subjektive Rechtsgefühl des Richters den Ausschlag geben könne, vielmehr müsse auf den „Zweck allen Rechtes“ zurückgegangen werden (S. 28). An dieser Stelle verweist er auf die Theorien vom richtigen Recht, wie sie von Stammler a. a. O. (S. 201 ff.) und von Brütt („Die Kunst der Rechtsanwendung“, S. 125 ff.) aufgestellt worden sind, ohne sich freilich mit den beiden entgegengesetzten Auffassungen kritisch auseinanderzusetzen. Mit einem Hinweis auf die klassischen römischen Juristen, welche nach seiner Versicherung bereits die richtige Methode der Rechtsanwendung, wenn auch nicht formuliert, so doch tatsächlich gehandhabt hätten, kehrt er zu seinem Ausgangspunkt zurück.

Die anregend geschriebene Abhandlung beweist, dass der Autor die in Betracht kommenden philosophischen Stoffgebiete vollkommen beherrscht, seine Methode ist klar und zielstrebig; insbesondere hält er sich im grossen und ganzen von jenem überaus häufigen Fehler frei, das Normative mit dem Wirklichen dadurch zu vermengen, dass man zum Beweis des Seinsollenden auf das tatsächlich geübte Verfahren Bezug nimmt. Daher wäre es mit Freuden zu begrüßen, wenn der Autor, nachdem er die Lehre vom richtigen Recht grundsätzlich angenommen hat, durch Darlegung des Kriteriums, an welchem das Recht auf seine Richtigkeit zu prüfen ist, die Lücke in seiner Methodenlehre baldmöglichst ausfüllen würde.

Altona.

Dr. jur. Lorenz Brütt.

II. Staatsphilosophie, Allgemeine Staatslehre.

Gumplowicz, Ludwig. Allgemeines Staatsrecht. 3. Aufl. XV u. 540 S. Innsbruck, 1907. Wagner. 12 Mk.

Es ist unmöglich, in einer kurzen Anzeige diesem Werke des bei allen Soziologen der gesamten Welt sehr angesehenen Forschers nur einigermaßen gerecht zu werden. In den Augen des Referenten ist es ein Hauptverdienst G.s, dass er unbekümmert um die überlieferten Autoritäten stets seiner inneren Überzeugung folgte und der doppelten und mehrfachen Wahrheitsbuchführung, wie sie in der „Wissenschaft“ zur Sitte geworden ist, energisch den Krieg erklärt hat. „Es ist klar, dass es nur einen richtigen Begriff der Wissenschaft geben kann. Es ist nicht möglich, dass der Naturforscher einen andern Begriff von Wissenschaft habe und der Staatslehrer und Jurist einen andern . . . Entweder — oder! Entweder sind die „geistigen“, „moralischen“ Wissenschaften ebensogut „Wissenschaft“ wie die „exakten“ oder „realen“ — oder sie sind keine Wissenschaften“ — schreibt er S. 1 u. 2. Aus den Sozial„wissenschaften“ eine wahre Wissenschaft zu schaffen, daran hat G. als einer der Ersten, in so manchem Belang überhaupt als Erster, mächtigen Gegnern und Spöttern gegenüber mit bedeutendem Erfolg gearbeitet. Wir Jüngeren, die wir unserm Lehrer vielen Dank schulden, glauben zwar heute, da und dort etwas weiter und mit besser geschliffenem naturphilosophischen Werkzeuge vordringen zu können, über welche Versuche G., wie der Ref. persönlich schon vor einem Jahrzehnt, beim Erscheinen der 2. Aufl. des obigen Werkes, erfahren hat, als Anhänger der Entwicklungsidee lebhaft Freude empfindet. Dem Einwand gegenüber, dass sich G. vom Rassenkampfgedanken zu stark beherrschen lasse, darf jedoch hervorzuheben nicht unterlassen werden, dass dem exakten und so fruchtbaren Kraft-, oder, wie wir heute sagen, Energiebegriff in der Soziallehre Geltung zu verschaffen, G. in allen seinen Werken, wie kein anderer, bestrebt war. Der Ref. wüsste nicht, welcher der jüngeren Forscher die Probleme exakter fasst als G., wenn er in obigem Werke den „sozialen Werdegang des Staates“, die „Funktion des Staates im sozialen Weltprozesse“ zur Diskussion stellt.

Prag-Kgl. Weinberge.

Dr. Žmavc.

Rehm, Hermann, Allgemeine Staatslehre. 1. Bd., 150 S. Samml. Göschen. 0.80 Mk.

Das Buch stellt — auch nach der Absicht des Verfassers — einen Leit-faden des politischen Denkens dar. Rehm gibt vielfältige Anregungen, wobei er besonders bestrebt ist, den pädagogischen Wert des Aktuellen nutzbar zu machen. Damit mag es zusammenhängen, dass das Schulrecht sehr eingehend und in besonderem Abschnitte gleich Staat und Kirche behandelt ist. Rehm bemüht sich, vorurteilsfrei, aber doch von durchaus bestimmtem Parteistandpunkt aus zu sprechen; er gibt sich konservativ; er liebt es zu zeigen, wie der Verfassungs-Doktrinarismus den Wirklichkeiten des Staatslebens gegenüber unzu-reichend und ohnmächtig bleibt, und zu wiederholten Malen verfiucht er das Bekenntnis „Ordnung vor Freiheit“ (S. 76, 113 hierüber jetzt auch Sternberg, J. H. Kirchmann u. s. Kritik der Rechtsw. S. 42 f). In der Exekutive, der pulsierenden, täglich vor praktische Aufgaben gestellten Verwaltungstätigkeit, liegt offenbar für ihn der Schwerpunkt des Staates. Daraus begründet er sehr fest und sicher einen ausgesprochenen Monarchismus. Schade, dass dieser auf Seite 7 zu einer in staatsrechtlichen Schriften durchaus unzulässigen Art der Würdigung fürstlicher Personen gelangt. Überhaupt befremdet die Lehre, dass im Staate die sittliche Pflicht der rechtlichen vorangehe (S. 12), verschwistert mit der für ethisch gehaltenen Maxime „Macht geht vor Recht“ (S. 14), und der (utilitaristischen) Lehre Staat und Recht seien nicht Selbst-zwecke (S. 137). Von Einzelheiten ist anfechtbar S. 123, „der toten, d. h. der juristischen Hand“. Für den Unkundigen reicht die auch stilistisch unelegante Erklärung nicht aus, den Kundigen verletzt sie, weil sie von der Ableitung des Begriffs „tote Hand“ wegführt. Ferner: warum in aller Welt wird auch hier wieder der Aberglaube aufgewärmt, Grotius, Pufendorf, Hobbes, Spinoza, Wolff, Rousseau, hätten die Lehre vom Gesellschaftsvertrag nur rational, nicht ge-schichtlich gemeint? In Wahrheit fassten sie — nach dem Wesen ihrer dog-matistischen Erkenntnisweise — die Idee sowohl geschichtlich als rational in einem. Erst Kant hat hier wie sonst die empirisch-geschichtliche Ausdrucks-weise zum blossen Bilde für Apriorisches gestempelt. Das Literaturverzeichnis ist zu dürftig, um wie die meisten anderen Göschen-Bände auch in biblio-graphischer Hinsicht den Leser über die geistige Bewegung in dem behandelten Fach zu unterrichten.

Lausanne.

Privatdozent Dr. Th. Sternberg.

Baruch de Spinoza. Theologisch-politischer Traktat. 3. Aufl. Übertragen und eingeleitet nebst Anmerkungen und Register von Carl Gebhardt. Leipzig (Dürr) 1908, Philosoph. Bibliothek, Bd. 93. XXXIV und 423 S., 5,40 Mk.

Über die philosophische Bibliothek und ihren Begründer J. H. v. Kirch-mann hatte ich in dessen Biographie (Dr. W. Rothschildt 1908) zu sagen: „Endlich und zum ersten Mal die Möglichkeit philosophischen Quellenstudiums und des Besitzes der Philosophenschriften weiteren Kreisen gegeben zu haben, ist Kirchmanns bleibendes Verdienst und lässt auch über den Mangel an kunst-gerechter Philologie hinwegsehen. Erst überhaupt Ausgaben haben, dann

exakte!“ Nun, die philosophische Bibliothek hat sich seit jenen ersten Anfängen reich entwickelt und bietet in ihren kommentierten Ausgaben wissenschaftliche Hilfsmittel von hohem Range, deren Preise sich auch jetzt im allgemeinen in mässigen Grenzen halten, und die sich dabei durch ausserordentliche Handlichkeit, durch grosse Erleichterung der Orientierung auszeichnen. Das sind allgemeine Betrachtungen, aber gerade bei dieser gewissenhaften Leistung eines tüchtigen Spinoza-Kenners drängen sie sich besonders auf. Die Anmerkungen sind besonders wohl gelungen, namentlich soweit sie, was in grossem Umfang der Fall, das Verhältnis Spinozas zu seinen Quellen behandeln. In der Einleitung — sie birgt manches mir neu erscheinende, z. B. betr. den Einfluss des Spanischen auf Spinozas lateinischen Stil, ein nicht nur für Mauthner und die Seinen bedeutsames Aperçu — ist von hohem Interesse die Ausführung über Spinozas direkte Wirkung auf das Zeitalter, S. XXVIII f. In technischer Hinsicht ist zumal die Methode lobenswert, am Fuss jeder Seite das correspondierende Stück der Urtextausgaben anzumerken. Das Register der angeführten Bibelstellen begründet einen Spezialwert des Buches für Theologen.

Lausanne.

Privatdozent Dr. Th. Sternberg.

III. Wirtschaftsphilosophie.

Worms, Émile. La Méthode d'enseignement en économie politique.

(Extrait de la Revue Internat. de Sociologie.) 42 p. Paris V. Giard & E. Brière.

Nach dem Vorgange der Vereinigten Staaten von Amerika, Argentiniens und Japans wünscht der Verfasser für Europa, namentlich für Frankreich, Lehrstühle der Soziologie. Die Soziologie ist nach seiner Meinung wirkliche Wissenschaft. Sie schwebt als solche über den andern Wissenschaften, wie Geschichte, Recht und Volkswirtschaft, und verbinde sie untereinander. (S. 30, 32, 40.) Bis zur Erfüllung dieses Wunsches müsse die Unterrichtsform der politischen Ökonomie dahin abgeändert werden, dass dabei die Soziologie in ihrem rechten Lichte erscheine. Und zwar so. In der Einleitung müsse die Soziologie in grossen Zügen dargestellt und damit die politische Ökonomie in die ihr jener gegenüber gebührende Vasallenstellung gerückt werden. Gleichzeitig müssten die Weltwirtschaft und die soziale Ökonomie, als eigentliche Gebiete der Soziologie, von der politischen Ökonomie wohl geschieden und nur auf Streifzügen während des Unterrichts besucht werden. Aus diesem Verfahren verspricht sich der Verfasser eine Verbindung von Theorie und Praxis sowie einen Anreiz zur Förderung der Soziologie durch Wissenschaft und Staat.

Als Begründung des Vorschlags wird eine Übersicht über den Werdegang der Volkswirtschaftslehre, über die deduktive und die induktive Methode sowie über deren moderne Verschmelzung gegeben und die Entwicklung der Soziologie dargestellt.

Dieser Vorbereitung hätte es m. E. nicht bedurft. Wer der Soziologie die beanspruchte Bedeutung zuerkennt, mag den Weg des Verfassers beschreiten. — Die armen Studenten!

Garden.

Curt Beelitz.

IV. Sozialphilosophie.

Tönnies, Ferd., Die Entwicklung der sozialen Frage. 151 S. Sammlung Götschen 353. Leipzig. 1907. 80 Pfg.

Tönnies bietet in lebendiger und leicht fasslicher Darstellung, die stellenweise sich nicht minder anregend liest wie etwa Sombarts Sozialismus und soziale Frage, einen Überblick über die Geschichte der sozialen Hauptprobleme in England, Frankreich und Deutschland. In seiner Auffassung der Vergangenheit berührt sich Tönnies wohl am meisten mit Brentano. Von der Zukunft dagegen erwartet er, „dass der sozialistische Gedanke als theoretische Verneinung der bestehenden Eigentumsordnung mit einer Kraft wieder aufleben wird, die man jetzt nicht vermutet.“ (S. 149). Hierfür führt er zwei Ursachen an. In den schlechten Zeiten seien es die Krisen, die als „scharfe Kritiken der Wirtschaftsordnung“ wirkten, in den guten Zeiten dagegen hebe sich die auf Gewerbefreiheit und freier Konkurrenz basierte Gesellschaftsordnung durch die Kartell- und Trustbildung selbst wieder auf. „Alle Tieferschauenden erkennen längst, dass die Gründe für den Sozialismus durch Kartelle und Trusts mächtig verstärkt, die Gründe gegen ihn sämtlich durch ihre Wirklichkeit widerlegt worden sind. Diese Wirklichkeit ist die lebendigste Illustration zu dem Marxischen Theorem, dass zunächst das „Sein“, dann aber und dadurch erst das „Bewusstsein“ umgewälzt wird. Das sozialistische Bewusstsein darf vielleicht auf seine Fahne schreiben:

„In hoc signo vincam.“ (S. 151)

Zur Einführung in das Verständnis der sozialen Frage kann das vorliegende Bändchen, das nach der praktischen Seite hin durch die im gleichen Verlag erschienene Einführung in die soziale Hilfsarbeit von A. Weber („Armenwesen und Armenfürsorge“) eine brauchbare Ergänzung gefunden hat, warm empfohlen werden.

München.

Dr. R. Wassermann.

Weissfeld, M., Kants Gesellschaftslehre. Berner Studien zur Philosophie und ihrer Geschichte. Band 52, herausgegeben von Dr. Ludwig Stein. Bern, Scheitlin, Spring & Co. 1907.

Die Kantische Gesellschaftslehre ist unter gründlicher Verarbeitung eines reichen Materials als ein logisches System dargestellt. Unter Vermeidung von Excerpten werden die Gedanken des grossen Philosophen bis zu ihrem logischen Anfang zurück- und bis zu ihrem logischen Ende fortgeführt. Soweit nicht eine solche Darstellung notwendig eine kritische ist, wird einer Kritik vorgearbeitet und ein bedeutsamer Beitrag zur Geschichte der Philosophie geliefert. In einem kurzen Schlusswort setzt der Verfasser sich mit den scheinbaren oder wirklichen Widersprüchen Kants auseinander.

Hamm.

Dr. Herr.

V. Gesetzgebungsfragen.

1. Zivilrecht:

Dr. G. A. Bogeng, Erwerbsbeschränkungen juristischer Personen. Berlin, Rothschild, 1908. XV. und 208 S., Pr. M. 4,—.

Die vorliegende Arbeit behandelt ihr Thema — die Art. 86—88 des Einf.-Ges. zum B.G.B. und die mannigfachen landesrechtlichen Ausfüllungen dieser Vorbehaltsnormen — in wesentlich dogmatischer Weise, ohne nennenswerte historische und rechtspolitische Erörterungen, obwohl das Thema zu solchen vielleicht Anlass geboten hätte. Innerhalb dieser Beschränkung kann die Arbeit als sachgemäss und fördernd anerkannt werden. Sie gibt unter ausgiebiger Benutzung der Literatur ein gutes Gesamtbild des einschlägigen Rechtszustandes und nimmt zu den entstandenen Streitfragen überall mit selbständiger Begründung und meist beifallswertem Ergebnis Stellung. So füllt sie eine Lücke in der Literatur aus, ohne freilich zu weiteren Bemerkungen von allgemeinerem Interesse Anlass zu bieten. Zu erwähnen ist etwa der wohlgelungene Nachweis S. 68 f., dass durch Art. 86 nicht die Rechts- oder Geschäfts-, sondern nur die Erwerbsfähigkeit der juristischen Person beschränkt werde; ferner die beachtenswerte Untersuchung S. 116 f., über die Wertberechnung beim unentgeltlichen Erwerb derselben, S. 156 f. über die Frage, ob die Versagung der Genehmigung auch auf den an sich genehmigungsfreien Teil der Zuwendung einwirke.

Die Darstellung, im Allgemeinen nicht übel, gibt hier und da zu Anständen Anlass, s. z. B. die Satzbildung S. 119 unten bis 120 oben, und das berechtigte Streben nach Kürze hat den Vfr. manchmal zu Abkürzungen geführt, die m. E. die Lektüre unangenehm beeinflussen. So, wenn der Vfr. schreibt „a. j. P.“ (ausländische juristische Personen), „u. E.“ (unentgeltlicher Erwerb), „B.“ (Bayern), „E.“ (Elsass-Lothringen) usw. Auch unexakte Formulierungen sind nicht überall vermieden, so wenn Vfr. sagt, die Autonomie (die doch nur die Macht ist, Recht zu setzen, nicht das gesetzte Recht selbst) könne Gesetz sein im Sinne des E.-G. Art. 2, S. 9, wenn er die juristischen Personen kurzerhand als „von der Rechtsordnung geschaffene Gebilde“ bezeichnet (S. 49), wenn er das B.G.B. als solche nur Vereine und Stiftungen „kennen“ lässt (S. 53) — trotz B.G.B. § 89! Auch Unklarheiten der Darstellung fehlen nicht, man vergleiche z. B. die wenig verständliche Ausführung S. 78, über das Verhältnis von A.-G. Art. 10 zu B.G.B. § 23, ferner S. 145 unten.

Erlangen.

Paul Oertmann.

2. Staats- und Verwaltungsrecht:

Rosegger, Ludwig, Das parlamentarische Interpellationsrecht. Rechtsvergleichende und politische Studie. Staats- und völkerrechtliche Abhandlungen, begründet von Dr. Georg Jellinek und Dr. Georg Meyer, Band VI, Heft 2. 112 und VIII S. Leipzig 1907, Duncker & Humblot. 2,80 Mk.

Der Verfasser gliedert seine Arbeit in einen allgemeinen und einen besonderen Teil. Im letzteren, auf den hier einzugehen unmöglich ist behandelt,

er das positive Interpellationsrecht einzelner Staaten an Hand ihrer Verfassung, Gesetze und parlamentarischen Geschäftsordnungen. Folgende Staaten kommen zur Darstellung: Das Deutsche Reich, Preussen und die übrigen deutschen Einzelstaaten, Österreich-Ungarn, Frankreich, England und Russland.

Der allgemeine Teil handelt vom Wesen und Zweck des Interpellationsrechts, Gegenstand der Interpellationen, vom rechtlichen Charakter des Interpellationsrechts und seinen Erscheinungsformen und ihm ähnlichen Institutionen.

Unter Interpellationen versteht der Verfasser die, besonderen Formen unterworfenen, qualifizierten Anfragen eines Parlaments an die Regierung, Akte derselben betreffend, die nicht Gegenstand der geführten Verhandlung sind, noch damit zusammenhängen müssen. Der Zweck der Interpellationen ist die Kontrolle der Regierungsakte; hierin unterscheiden sie sich von den einfachen Anfragen, die lediglich Zwecken der Information dienen und auf den Verhandlungsgegenstand Bezug nehmen, nicht, wie die Interpellationen, von ihm ablenken.

Als Gegenstand der Interpellationen betrachtet der Verfasser alle Tatsachen und Aktionen, die in den durch das Gesetz und die Praxis sich fixierenden Wirkungskreis einer Kammer fallen. Andererseits sind es auch Interpellationen, die ausweitend auf die Kompetenz eines Parlamentes wirken. Es besteht also hier eine Wechselwirkung, und der Verfasser weist mit Recht auf die sichtliche Tendenz der modernen Parlamente hin, sich durch Erweiterung ihrer kontrollierenden Tätigkeit eine Kompensation zu schaffen für die durch die stetig sich vermehrenden und sich spezialisierenden Staatsaufgaben verursachte Zurückdrängung ihrer schöpferischen Tätigkeit.

Den Inbegriff der Bestimmungen, welche die qualifizierten Anfragen des Parlaments an die Regierung regeln, nennt Verfasser Interpellationsrecht, und er unterscheidet ein materielles und formelles Interpellationsrecht. Das materielle Interpellationsrecht setzt die Kompetenz eines Parlaments zu Interpellationen fest. Verfasser ist mit Recht der Ansicht, dass ein Parlament auch ohne ausdrückliche gesetzliche Grundlage zufolge der Aufgaben seines Wirkungskreises ohne weiteres für die Stellung von Interpellationen an die Regierung kompetent ist. Sowohl in diesen Fällen als erst recht in jenen, wo die Kompetenz des Parlaments zu Interpellationen auf ausdrücklicher Verfassungs- oder Gesetzesvorschrift beruht, entspricht dem Interpellationsrecht eine Äusserungspflicht des Interpellierten. Unter „Äusserung“ versteht Verf. jede Reaktion des Interpellierten, mit Einschluss einer bloss negativ formellen Antwort, während er unter „Beantwortung“ nur die materielle Erledigung verstanden wissen will. Der unter normalen Verhältnissen allgemein übliche Modus, eine Interpellation zu beantworten oder die Antwort aus anzu führenden Gründen abzulehnen, ist eine feststehende Institution geworden, die alle Anzeichen des Gewohnheitsrechtes an sich trägt.

Wenn das materielle Interpellationsrecht die Zuständigkeit eines Parlamentes zur Stellung von Interpellationen an die Regierung ausspricht, so

bestimmt das formelle die Art und Weise, wie qualifizierte Anfragen eingebracht und erledigt werden. Hier zeigt sich eine grosse Mannigfaltigkeit der Bestimmungen, zunächst schon bezüglich der Person des Interpellanten. Es sind hier drei Gruppen zu unterscheiden; nach dem Recht der ersten — Hauptrepräsentant ist England — interpelliert ein einzelnes Mitglied, nach dem Recht der zweiten Gruppe — Hauptrepräsentant ist der Deutsche Reichstag — ist nur eine gewisse Anzahl von Mitgliedern zuständig, Interpellationen einzubringen. Nach dem Rechte der dritten Gruppe, die vor allem durch die französische Kammer repräsentiert wird, interpelliert die Kammer, bezw. die Kammermehrheit.

Auch bezüglich der Formen der Erledigung zeigt sich eine grosse Mannigfaltigkeit. So findet sich eine zeitliche Begrenzung der Interpellationsbehandlung; im englischen Unterhause z. B. gelangen Interpellationen nur am Montag, Dienstag, Mittwoch und Donnerstag zur Entwicklung und zwar ist ihnen jedesmal nur eine Zeit von 45 Minuten reserviert. Es bürgert sich ferner — wie z. B. wieder im englischen Parlament — die Schriftlichkeit der Interpellationsbeantwortung ein. Es finden sich Bestimmungen, z. B. für das französische Parlament, dass der Interpellierte innerhalb einer gewissen Frist sich zu äussern habe. Einige Parlamente, wie z. B. das englische Unterhaus, schliessen eine Debatte über die Interpellationsbeantwortung aus, andere lassen sie unter besonders qualifizierten Voraussetzungen zu, wieder andere gestatten auch eine Beschlussfassung am Ende der Besprechung.

Der Verfasser nennt seine Arbeit eine rechtsvergleichende und politische Studie. Der Titel hält, was er verspricht. Es wird ein grosses Material rechtsvergleichend verarbeitet, indem nachgewiesen wird, wie auch auf diesem Spezialgebiet gleichartige Bedürfnisse und das Bedürfnis nach Gleichartigkeit (die Nachahmung), zu essentiell gleichartigen Institutionen führten. Daneben wird der politische Gesichtspunkt nicht ausser Acht gelassen. Verf. meint mit vollem Recht, dass, wenn man in den staatlichen Einrichtungen alle Institutionen, die nicht der formulierte Ausdruck eines Gesetzes sind, als rechtlich bedeutungslos bezeichnen wollte, schliesslich theoretisch nur eine ganz unvollständige staatliche „Rumpforganisation“ zurückbleiben würde. Gerade das Interpellationsrecht bildet ein Spezimen dafür, seine Einführung, seine Ausdehnung, seine Wirkungen, speziell die Äusserungspflicht des Interpellierten, alles das beruht weniger auf Rechtsgrundsätzen als auf den politischen Machtverhältnissen und dem dadurch bedingten mehr oder minder tadellosen Funktionieren der parlamentarischen Maschine. Die Gegenüberstellung der Interpellationspraxis im österreichischen Abgeordnetenhaus und im englischen Unterhaus ist in dieser Hinsicht sehr lehrreich. Es spiegelt sich auch in diesem kleinen Segment des konstitutionellen Lebens jener Vorgang wieder, den man mit dem von Jellinek geprägten Ausdruck als Verfassungswandlung im Gegensatz zur Verfassungsänderung bezeichnen kann.

Der Verfasser stellt eine weitere Arbeit in Aussicht, welche das Interpellationsrecht vielfach berührende Petitions- und Beschwerderecht behandeln soll. Man darf wohl wünschen und hoffen, dass sie der vorliegenden nach Inhalt und Form gleichwertig sein möge.

Zürich.

Rechtsanwalt Dr. A. Mamelok.

Wenger, Leopold, Prof. der Rechte in Graz, Die Stellung des öffentl. römischen Rechts im Universitätsunterrichte. Wien 1907. Manz. 40 S.

In Österreich soll die juristische Studienordnung reformiert werden. Eine Eingabe der Studierenden an der Universität Wien verlangt Zusammenziehung der Institutionen- und Pandektenvorlesung und Hinweglassung „mehrerer gänzlich zweckloser Nebengegenstände des röm. Rechts“, als welche Quellenkunde, Rechtsgeschichte, Staatsrecht, Zivilprozess und Teile des Privatrechts, z. B. Sklavenrecht, genannt werden.

Wenger stellt sich nun zur Aufgabe den Bildungswert des öffentlichen Rechtes Roms für die Gegenwart darzutun. Wodurch erreicht er dies aber? Doch nur durch Parallele mit dem heutigen öffentlichen Recht. Er verlangt, dass das römische Recht rechtsvergleichend behandelt werde. Dort soll man allgemein behandeln die Frage der Teilung der Gewalten, des Verhältnisses von Individuum und Staat. Da bin ich entschieden anderer Anschauung. Diese öffentlichrechtlichen Grundfragen sind nun einmal zu erörtern in der Allgemeinen Staatslehre. Diese hat die Aufgabe, den modernen Staat zu erklären vor allem auch im Wege der Vergleichung mit den Staatserscheinungen der Vergangenheit. Sie holt sich ihre Vergleiche überall, wo sie scharfe Kontraste findet, unter anderem also auch in Griechenland und Rom. Der Mittelpunkt muss aber bleiben das Moderne. Wenger will zwei Zwecke. Das führt zu Überbürdung. Zuerst das Nähere. Das Entferntere nur soweit, als unerlässlich.

Strassburg.

H. Rehm.

3. Strafrecht und Prozess:

Prof. A. Forel, Verbrechen und konstitutionelle Seelenabnormitäten.

Unter Mitwirkung von Prof. A. Mahaim. München 1907. Ernst Reinhardt, Verlagsbuchhandlung. 179 S. 2.50 Mk.

Der Inhalt des Buches bietet nicht, was der Titel wohl erwarten lässt; es enthält nicht eine systematische Darstellung des Problems, sondern es werden einzelne Fälle verbrecherischer „Gleichgewichtsloser“ aneinandergereiht, ihre Taten und ihre Persönlichkeit beschrieben und vom Standpunkt des Psychiaters untersucht. Die damit verbundenen allgemeinen Erörterungen wiederholen sich darum vielfach. In manchen Punkten ist dem Verf. zuzustimmen, so namentlich dann, wenn er die geltende Gesetzgebung scharf tadelt, die gegenüber den geistig minderwertigen Verbrechern noch immer meist nur ein „Entweder-Oder“ kennt, entweder eine Strafe, die für den Betroffenen und die Gesellschaft nur

schädlich wirkt oder den Freispruch. Forel wünscht Überwachung in einem landwirtschaftlichen Asyl, die so lange zu dauern hätte, als die soziale Gefährlichkeit anhält. Ein vortrefflicher Vorschlag; nur meine ich, dass mit ihm eine Strafe zu verbinden wäre, die der Eigenart des Minderwertigen Rechnung trägt, nicht schädlich wirken darf, aber doch motivieren könnte. Solange man eine — wenn auch verminderte — Verantwortlichkeit der Minderwertigen anerkennt, geht es nicht an, ethische und rechtliche Gesichtspunkte völlig auszuschalten. Sie sind unentbehrlich, sind eine wesentliche Voraussetzung für die Wirksamkeit jeder Massregel, die sich an nicht geradezu zurechnungsunfähige Menschen wendet.

Kritik des Bestehenden und Reformforderungen werden in der Form populärer, auf Propaganda gerichteter Polemik vorgebracht, die das Temperament Forels nicht verleugnet. Das soll nicht getadelt werden; bedenklich weit gehende Generalisierungen aber und Kraftausdrücke, deren Gebrauch auf der Gegenseite mit Recht getadelt werden, wären besser unterblieben.

Die mitgeteilten Fälle sind sehr lehrreich und interessant und ihre Veröffentlichung dankenswert. Ihr Studium wird dadurch etwas erschwert, dass zu viel an Kenntnissen der Einzelheiten beim Leser voraussetzt wird. Die Darstellung scheint ursprünglich für einen heimischen Leserkreis bestimmt gewesen zu sein und eine gründliche Revision vor der Veröffentlichung in Buchform ist leider unterblieben.

Das Buch erschien zuerst in französischer Sprache, das vorliegende ist eine Übersetzung von F. J a h n. Das Deutsch, das der Übersetzer schreibt, lässt an der Richtigkeit des Schlusses zweifeln, den man aus seinem Namen ziehen möchte. Auch die grosse Zahl von Druckfehlern beeinträchtigt sehr den Genuss der Lektüre.

Prag.

Gleispach.

4. Wirtschaft:

Gutzelt, Paula, Die Bodenreform. Eine dogmengeschichtliche kritische Studie. 141 S. Leipzig 1907. Duncker & Humblot. 3 Mk.

Die Studie zeigt in ihrem geschichtlichen Teile (S. 1—54) die Führer der Bodenreform in scharfen Umrissen, von Th. Spencer bis Mich. Flürscheim, und bietet in ihrem philosophischen Teile (S. 55—135) eine wohlgelungene Abgrenzung der Bodenreform vom Sozialismus und vom physiokratischen System. Im letzten Teile, dem kritischen, geht sie den heutigen Bodenreformern scharf zu Leibe. Der Verfasser — feminini generis — vermisst bei den Neueren die Konsequenz. Er selbst hält sich an das alte radikale Dogma. Wenn es nach ihm ginge, so würde bei weitgehender, ausreichender, demokratischer Kontrolle der Boden sozialisiert, d. h. durch Produktivgenossenschaften in Kultur genommen, wobei jede Konkurrenz ausgeschlossen und eine gedeihliche Produktion gesichert wäre. (S. 140.)

Wie das aber in Wirklichkeit auszudenken und auszuführen ist, danach wird allerdings nicht gefragt; wenn nur die Konsequenz gerettet wird. (Vergl. S. 70, 84, 88, 91, 119, 132, 136, 137.)

Da sich auf den unterstrichenen Satz die „Studie“ zuspitzt, möchte ich für den Fall einer zweiten Auflage anheimgeben ihn in ein erträgliches Deutsch zu fassen. Allerdings würde dadurch zugleich noch klarer werden, wie sehr sich der Verfasser der Grenzlinie zwischen Philosophie und Phantasie genähert hat.

Garden.

Curt Beelitz.

Dr. K. von Mangoldt: Die städtische Bodenfrage, eine Untersuchung über Tatsachen, Ursachen und Abhilfe. Göttingen Vandenhoeck und Ruprecht 1907. — M. 10 brochi., 11.20 geb.

Mit Dr. K. v. Mangoldt's „Die städtische Bodenfrage“ ist uns, nach Dr. Paul Voigts „Grundrente und Wohnungsfrage“, unbestritten das grosszügigste und inhaltlich wertvollste Buch über diese so überaus schwierige Frage geschenkt worden.

Welch eminenter Fleiss, welche umfassende Kenntnis, welche geradezu bewundernswerte Beherrschung des Materials bietet dieses Buch auch dem, der nicht auf demselben Boden wie Mangoldt steht.

Sich weit über die Schriften anderer Bodenpolitiker, besonders der Stützen der Bodenreform, die die Bodenfrage als ihre ureigene Domäne betrachten, — erhebend, weiss es die schwierigsten Probleme mit spielender Leichtigkeit und einem lebenswürdigen, leichten Ton zu behandeln und hält sich frei von jener persönlichen Gehässigkeit, die gerade dieses Gebiet zu einem überaus unerquicklichen gemacht hat. Die Eberstadt'sche Kampfweise liegt ihm fern, er verteidigt seine Ansicht in gerechter Kritik der Anschauung seiner Gegner und deshalb liest man sein Buch mit doppelter Freude, auch wenn man seine Ansicht im Grunde nicht teilt.

Es kann nicht meine Aufgabe sein in wenigen Zeilen dem Glauben eines Gelehrten wie Mangoldt entgegenzutreten, dennoch kann ich es mir nicht versagen meiner Meinung Ausdruck zu geben, dass er seine Gegner, zu denen auch ich mich teilweise bekenne, nicht überzeugt hat. Gerade mit der Zerteilung in Differential- und Monopol-Rente und mit der trotz des reichen Materials, einseitlich behandelten Beweisführung wird er auf starken Widerspruch stossen. Auch Mangoldt kann sich von der theoretischen Verallgemeinerung nicht frei machen und übersieht, dass jede Bodenwertbildung für sich, und örtlich betrachtet behandelt werden muss, und dass sie sich trotz des Rates und der Hilfe der nationalökonomischen Wissenschaft nicht in die Grenzen allgemeiner Gesetze zwingen lassen kann. So scharfsinnig das Buch geschrieben ist, so instruktiv es in der Behandlung der einzelnen Fragen vorgeht — sein Schluss ist kein voller, sein Endziel nicht bedenkenfrei. Grandios und grundlegend ist das Buch in der Behandlung des bisher gebotenen Stoffes und schon deshalb wird es sich auch unter den Gegnern viele Freunde erwerben, weil es eine Fundgrube ist für die Ausdrücke der bisherigen Meinungen.

Mangoldt kennzeichnet sich in seinem Buche, zu dessen eingehender kritischer Besprechung uns leider nicht der genügende Raum zur Verfügung gestellt werden kann, nicht als einer von jenen engherzigen Boden- und Kommunalpolitikern, wie wir sie zur Genüge besitzen. Dafür ist sein Gesichtsfeld zu gross und trotz eines nicht zu verleugnenden Doctrinarismus, sein praktischer Sinn zu weit. Er verdammt nicht in Bausch und Bogen wirtschaftliche Erscheinungen, wie sie uns z. B. in der Spekulation entgegentreten,

sondern er wägt Für und Wider mit möglichst gerechtem Masse ab. Das ist sein Hauptwert, und deshalb macht es auch uns Freude. Trotzdem scheint jedoch das Wort Schmollers „Die Verschiedenheit des Urteils über das Steigen der städtischen Bodenrente und des Häuserwertes scheint bei den einzelnen Schriftstellern wesentlich mit beeinflusst von verschiedener lokaler Beobachtung“, auch auf Mangoldt zu passen, denn auch er kann sich von den grossstädtischen Erscheinungen, wie z. B. in Dresden und Berlin, das er oft unter dem Voigt'schen Gesichtswinkel betrachtet, nicht freimachen.

Die Theorie des „schmalen Randes“ ist von ihm ebensowenig bewiesen wie von seinen Freunden.

Seine Ansicht, dass die Höhe der Mieten vom Grundstückswert abhängig sei, wird deshalb nicht wahrer, weil man sie öfter wiederholt. Es ist die Verwechslung von Ursache und Wirkung, der wir in der nationalökonomischen Literatur so oft begegnen. So viele Vertreter der Mangoldt'schen Methode es gibt, so Viele gibt es, die den Bodenpreis von der Miete abhängig machen. Zu einem abschliessenden Urteil werden wir da nie kommen, weil sich die Gegner niemals überzeugen werden. Mangoldts Buch hat also auch hier keine lösende Wirkung. Trotz allem bleibt es aber ein schönes und dankenswertes Werk, das in der nationalökonomischen Literatur an die erste Stelle gehört.

Berlin.

Dr. E. H. Dietzsch.

VI. Verschiedenes.

Hentschel, Willibald: Varuna Das Gesetz des aufsteigenden und sinkenden Lebens in der Geschichte. 2. Auflage. Leipzig. Hammer-Verlag (Theodor Fritsch) 1907. 626 Seiten.

Nach dem Urteile des Verfassers befindet sich das deutsche Volk gegenwärtig im Zustande der Entartung; ihm den Weg zur Erneuerung zu zeigen ist der Zweck dieses Buches und das Mittel hiezu die Rassenzucht. Als Ziel schwebt die Züchtung eines Heldengeschlechtes vor, das seine Kraft nicht in nutzlosen Abenteuern verbraucht, sondern durch Arbeit auf der heimischen Scholle sich sesshaft erhält. Alles, was diesen Zweck fördert, ist gut, alles, was ihn hemmt oder vereitelt, ist ein Übel. Zu den Gütern in diesem Sinne rechnet Hentschel den Krieg, der von ihm als Regenerationsmittel betrachtet wird, ferner die Polygamie, denn durch monogame Begattung kommt nach ihm jede menschliche und tierische Hochzucht herunter, und endlich auch die Religion, welche zu Gunsten der Fortdauer und der Wohlfahrt hochgezüchteter menschlicher Typen wirkt. Auch das Recht kommt hiefür in Betracht, namentlich das Recht an Grund und Boden, denn ohne Ständigkeit der Besitzverhältnisse kann kein Volk gedeihen. Verschuldbarkeit der Bauerngüter, sowie auch die Zerstückelung derselben auf dem Wege der Erbteilung führen zu ökonomischer Hörigkeit der grossen Massen und schliesslich zur Degenerierung. Den ganzen Zersetzungsprozess, der mit einer Umbildung der arischen Rechtsanschauungen beginnt und mit dem Untergang des heroischen Menschentums endet, bezeichnet Hentschel als Semitisierung. Obwohl für ihn demnach der Semitismus nicht an eine bestimmte Rasse gebunden ist, gelangt er doch zu antisemitischen Konsequenzen, denn die Juden gelten ihm als die erfolgreichsten Beförderer der Semitisierung. Unter den prinzipiellen Überzeugungen des Verfassers findet sich der beachtenswerte Gedanke, dass alle Kulturentwicklung ein Verbrauchsprozess der in langen Zeiträumen aufgespeicherten Rassenenergie sei, woran er die Folgerung knüpft, dass jede Kultur notwendigerweise zur Erschöpfung dieses Energievorrates und zum Verfall der Rasse führen müsse, wenn nicht besondere Veranstaltungen zur Erzeugung von Rassenenergie den

Verlust kompensieren. Seine eigenen dahin gerichteten Vorschläge fasst der Autor unter dem Namen „Mittgart“ zusammen. Es handelt sich dabei um Heranbildung eines von Schädigungen der modernen Kultur völlig unberührten Geschlechtes in ländlicher Abgeschlossenheit. Die Ehen, als deren einziger Zweck die Erzeugung gesunder Kinder erscheint, werden unter obrigkeitlicher Aufsicht geschlossen und enden mit eingetretener Schwangerschaft. Körperliche und sittliche Tüchtigkeit bilden die Ziele der Erziehung. Mit erreichtem sechzehnten Lebensjahre treten die Mittgartsprossen in die Welt, wo sie zunächst durch einen besonderen Unterrichtsgang jene Schulkenntnisse nachzuholen haben, deren sie im bürgerlichen Leben bedürfen.

Man wird dem Verfasser gern zugestehen, dass seine Ausführungen von einer wohlthuenden Begeisterung für deutsches Wesen und deutsches Volkstum getragen sind und dass seine Kritik auf manche bedenkliche Erscheinung hinweist, aber man wird sich kaum entschliessen, deswegen unsere Gegenwart als eine Epoche des Verfalles anzusehen. Mit ähnlicher Einseitigkeit hatte seinerzeit Langbehn in dem Buche Rembrandt als Erzieher das gegenwärtige Geistesleben des deutschen Volkes beurteilt. Ein einigermaßen gesichertes Urteil über die Gegenwart dürfte wohl überhaupt nicht gut möglich sein, denn nur was als fernere Vergangenheit abgeschlossen vor dem Blicke des Geschichtsschreibers liegt, lässt eine objektive Abschätzung zu. Dagegen wäre eine andere Frage aufzuwerfen gewesen. An keinem Punkte seiner Darlegung sagt uns der Autor, ob ihm die Rassenenergie an und für sich oder die durch sie hervorgebrachte Kultur als das höhere Gut gilt und das Ausbleiben dieser Entscheidung erzeugt eine gewisse Unklarheit, die sich durch das ganze Buch verbreitet. Schliesslich muss doch der Wert jeder angesammelten Arbeitsmöglichkeit nach der Tätigkeit bemessen werden, zu der sie befähigt, hier also nach der durch sie ermöglichten kulturellen Entwicklung. Aber gerade diese steht bei Hentschel ziemlich niedrig in Schätzung, wogegen die Rassenenergie sehr hoch bewertet wird. Hier scheint ein Widerspruch vorzuliegen, dessen Lösung uns nicht gegeben wird. Auf Einzelheiten einzugehen, verbietet mir der knapp bemessene Raum. Nur so viel sei bemerkt, dass es keinen guten Eindruck macht, wenn der bekannte Nationalökonom Lujo Brentano auf Seite 518 dem Leser als Jude vorgestellt wird, jedoch bereits auf Seite 544 zum Halbjuden avanciert. Den Ursprung der Arier leitet der Verfasser aus dem Kriegerbunde der Erriois her, wobei er sich aber damit begnügt, diese doch etwas kühne Hypothese einigermaßen plausibel zu machen, ohne ihre Wahrscheinlichkeit im Verhältnis zu andern in Betracht kommenden Erklärungen abzuschätzen. Unrichtig ist auch die Identifizierung des russischen „Mir“ und der tschechischen „občina“. Die tschechische občina ist nämlich im Wesen dasselbe, wie die deutsche Allmende. Übrigens wird das Wort občina gegenwärtig nicht mehr angewendet, das Gesetz bedient sich des Ausdruckes obecní statek=Gemeindeeigentum. (Vgl. zwei Publikationen des gegenwärtigen österreichischen Handelsministers Fiedler „O obecním statku“ 1889 und „Zemědělská politika“ I, 1889.) Die gute Meinung, welche H. von der Mirverfassung hat, wird in Russland keineswegs geteilt, vielmehr gilt daselbst der Mir als eine der Ursachen des Niederganges des russischen Bauernstandes.

Innsbruck.

E. Arleth.

I. Rechtsphilosophie.

Das Naturrecht in der Prozesswissenschaft.

Von

Josef Kohler.

§ 1.

Wenn man die ausserordentlich fade und ungeniessbare Prozessliteratur Ende des 18. und Anfang des 19. Jahrhunderts, aus der Zeit der äussersten Öde der Rechtswissenschaft, verfolgt, so treten zwei Namen hervor, welche als die eigentlichen Bahnbrecher der Prozesswissenschaft zu bezeichnen sind, sofern man bei der Dürftigkeit jener Zeit überhaupt von einer bahnbrechenden Tätigkeit sprechen kann. Es sind dies Grolman und Gönner, während Schriften, wie die von Nettelblatt, Danz usw. uns nur in eine ganz handwerksmässige Erfassung der Probleme des Rechtsganges hineinblicken lassen. Vor allem kommt hier Gönner in Betracht, der allerdings, vom Naturrecht erfüllt, namentlich im Prozess die geschichtliche Betrachtung möglichst ablehnt, da der Prozess mehr als alles andere eine Sache rationeller Erwägung und vernünftiger Gestaltung sein solle. Aber auf diese Weise kommt er doch dazu, über die geschichtlichen Einzelheiten hinauszugehen und aus der Masse von Prozessbetätigungen einige allgemeine Züge der Entwicklung herauszugestalten.

Allerdings trägt er vollkommen die Fehler des Naturrechts an sich. Nicht nur ist bei ihm der Gedanke der geschichtlichen Bedingtheit in geringem Masse mächtig, sondern es fehlt ihm an jeder konstruktiven Gestaltung. Das Bewusstsein, dass der Prozess ein Rechtsverhältnis ist mit Rechtsfolgen, und dass namentlich das Prozessverhältnis als solches von den im Prozess

behandelten bürgerlichen Rechtssachen wohl zu trennen sei, ist nur mässig vorhanden, und die logische Gestaltung des teleologischen Gebildes fehlt völlig. Es wird hervorgehoben, dass der Prozess vor allem das Gehör beider Teile verlangt, es wird hervorgehoben, dass auf möglichste Beschleunigung hinzuwirken ist, in welcher Beziehung die prozesshindernden Einreden eine ganz eigentümliche Rolle spielen sollen. Vor allem aber kommt die Frage in Betracht, welche von nun an eine der Grundfragen des Prozesses ist, nämlich über das Verhältnis der Parteien zum Richter, also ob Verhandlungsprinzip oder Untersuchungsprinzip. Gerade an diesem Unterschied hat sich zunächst das Recht des Prozesses entzündet; denn nunmehr war es unumgänglich, von den Parteirechten zu sprechen und von den Gestaltungen, die eintreten, wenn eine der Parteien das eine oder andere getan oder unterlassen hat. Es war ebenso unumgänglich, die Stellung des Richters ins Auge zu fassen und zu berücksichtigen, inwieweit seine Befugnisse reichen und wie sie sich zu den Tätigkeiten der Parteien verhalten. Auf Grund dieser Untersuchungen musste sich allmählich der Gedanke des Rechtsverhältnisses des Prozesses entwickeln, aber es dauerte noch lange Zeit, bis der „Prozess als Rechtsverhältnis“ geschrieben werden konnte.

Dem Beobachter der geschichtlichen Erscheinungen kann kein Zweifel sein, dass hier der Einfluss des Corpus Fridericianum und der Preussischen Gerichtsordnung mächtig war, allerdings in einer mehr negativen Weise; denn man stand hier einem Verfahren polizeilicher Natur gegenüber, das den Grundgedanken des gemeinen Zivilprozesses wesentlich widersprach; insbesondere wurde hier der Beklagte von dem Gerichtsdeputierten in einer Weise inquiriert, wie es sonst nur im Strafprozess der Fall war, und der Richter sollte zwar, wenn Tatsachen zugestanden waren, dem Zugeständnis entsprechen, aber nur vorausgesetzt dass das Zugeständnis nicht widerrufen wurde. Dagegen stand es ihm frei, unter gewissen Beschränkungen für die bestrittenen Tatsachen von sich aus Beweise zu erheben!¹⁾ Gönner kennt dieses Verhältnis wohl und entwickelt ausführlich diese Maxime des Verfahrens im Gegensatz zur Verhandlungsmaxime des gemeinen Prozesses. Auch ist Gönner scharfsichtig genug, um zu erkennen,

¹⁾ Vgl. Gerichts-O. Einleitung § 16 und 17.

dass in dieser Beziehung nicht eines für alle Zeiten taugt, und er sagt ausdrücklich, dass das eine oder das andere Prinzip manches für sich habe.

So heisst es in seinem Handb. des Prozesses I, S. 261/2:

„Eine positive Gesetzgebung kann auch von dem Grundsatz ausgehen, dass der Staat, wenn der verletzte Teil seinen Schutz reklamiert, unmittelbar auf die Mittel wirkt, ohne welche dieser Zweck nicht gedacht werden kann, dass sie demnach es dem Richter zur Pflicht macht, alles von Amtswegen vorzukehren, wodurch die Merkmale des Factums, welches einem Prozesse zum Grund liegt, nach dem gesetzlichen Grade als gewiss hergestellt werden. Hier geschieht nach angebrachter Klage Alles von Amtswegen, dieses ist die allgemeine Maxime, welche bei diesem Prozesse für das ganze Verfahren, in allen seinen Teilen, nur wenige Ausnahmen abgerechnet, aufgestellt wird; bei ihr geht alles den Weg einer richterlichen Untersuchung, man kann sie daher die Untersuchungs-Maxime nennen.“

„Für jede dieser beiden Maximen lassen sich aus der Natur der Sache so viele Gründe anführen, dass jede derselben mit dem Zwecke der richterlichen Gewalt sehr gut übereinstimmt, und es ist Irrtum, wenn man die Verhandlungsmaxime für die einzige ausgibt, auf welche eine Ordnung des gerichtlichen Verfahrens berechnet sein kann; jede dieser beiden Maximen ruht auf hinreichenden Gründen, aber keine von beiden schliesst die andere aus.“

§ 2.

Hatte man aber den Gedanken des Verhandlungsprinzips, so suchte man ihn sachlich zu begründen und auf die Vernunft des Prozesses zu bauen. In dieser Beziehung sind die Ausführungen von Grolman und von Gönner für jene Zeit sehr bezeichnend:

Grolman, Theorie des gerichtlichen Verfahrens. § 78, S. 103/4 sagt:

„Da jeder Bürger über seine Rechte nach freier Willkür zu schalten befugt ist und jeder sein Recht, sei es nun ganz oder zum Teile, aufopfern darf, so folgt, dass der Staat nur dasjenige jedem zu schützen habe, was dieser auch wirklich als das Seine anerkennt, und in Ansehung dessen er Schutz von

dem Staate verlangt. Der Endzweck des gerichtlichen Verfahrens erhält hierdurch die genauere Bestimmung: dass das Seine eines jeden Bürgers, welches dieser als solches betrachten will, geschützt werde, wenn erhellt, dass er es mit Recht so betrachte.“

„Dieses gilt von der einen Partei, wie von der anderen und es zerfällt daher das Gesagte in folgende beiden Regeln: a) nur dasjenige, was einer als sein Recht fordert, ist Gegenstand der richterlichen Prüfung und b) dieses nur, in so ferne der Angegriffene die Forderung bestreitet. Es gibt daher kein Verfahren von Amtswegen, keinen absoluten Zwang gegen die Parteien zur Rechtsverteidigung. Die ganze Entwicklung unseres Prozesses in allen seinen Formen ist eine (sehr wenige Ausnahmen abgerechnet) consequente Exposition dieser Grundsätze.“

In Gönner, B. II S. 107/8 heisst es:

„Was nicht zur Reflexion des Richters, sondern zum Vorbringen der Parteien gehört, da tritt in der Regel Willkür der Parteien mit rechtlichen Folgen ein. Jeder kann sein Recht aufgeben, unbegründete Forderungen seines Gegners erfüllen, also auch Mittel zu seiner Verteidigung unbenutzt lassen, durch Geständnisse sich schaden, einem ungerechten Urteil freiwillig Folge leisten; denn absoluter Zwang zur Rechtsverteidigung findet nicht statt. Da nun die Gesetze den Richter verbinden, nur nach den ihm vorgelegten Merkmalen seinen Ausspruch zu fällen, da sie die Vorlegung der Merkmale eines streitigen Falles zur Sache der Parteien und den Inhalt der Akten von den Verhandlungen der Parteien abhängig machen, so folgt hieraus, dass bei allem, was zu diesen Verhandlungen gehört, im Gebrauche der Mittel Willkür der streitenden Teile als Regel zu betrachten ist. Nach diesem Grundsatz erwählt bald der Kläger eine ihm minder vorteilhafte Prozessart, bald lässt sich der Beklagte vor einem incompetenten Richter ein, bald sehen wir einen streitenden Teil die Last des Beweises auf sich nehmen, oder einige Beweismittel unbenutzt lassen, als Handlungen, aus welchen rechtliche Folgen der Willkür der Parteien hervorleuchten.“

Sodann Band II, S. 134:

„Der Beweis durch Eingeständnis schliesst alle von Amtswegen zu unternehmenden Handlungen des Richters aus. Was

einer der streitenden Teile seinem Gegner zugesteht, das muss der Richter für wahr annehmen, ohne von Amtswegen die Wahrheit des eingestandenen Faktums einer Untersuchung zu unterwerfen oder gar das Eingeständnis von Amtswegen als wahrheitswidrig für ungeschehen zu achten.“

Interessant sind aber insbesondere zwei Erklärungen Gönners über den Einfluss der Parteiwillkür auf den Beweis, B. II, S. 132:

„Hat einer der streitenden Teile die Beweislast auf sich genommen, so hat er sich selbst mit einer Last beladen, welche er zu tragen nicht schuldig war; er hat seinen Zustand aus eigener Willkür verschlimmert, und nur sich geschadet. Wer könnte zweifeln, dass hier die Willkür der Parteien wirke? Aber im Gebrauche dieses Satzes darf man nicht jedes Erbieten zum Beweise, nicht jede Erklärung einer Partei, sie sei bereit, den Beweis zu liefern u. dgl. als eine Übernahme der Beweislast ansehen, sondern nur dann ist man hierzu berechtigt, wenn aus den Handlungen eines streitenden Teiles die Absicht hervorleuchtet, dass er auf sein Recht zur Freiheit von der Beweislast Verzicht leiste, welches geschieht, indem er entweder den Beweis anticipt, oder erklärt, dass er den Beweis, ob er es gleich nicht schuldig sei, führen wolle.“

Und II, S. 131:

„Nur da würde ich einen Spielraum für die Willkür der Parteien zulassen, wenn beide Teile durch eine ausdrückliche Erklärung vom Beweise eines an sich irrelevanten Umstandes ihr Recht abhängig machten, denn kann man ihnen das Recht, einen Vergleich abzuschliessen, nicht ableugnen, so muss man auch ihr Recht, unter einer Bedingung sich zu vergleichen, anerkennen, und der Umstand, von dessen Beweise sie ihr Recht abhängig machen, ist nichts anderes, als eine solche Vertragsbedingung. Aber man hüte sich, diesen Satz aus der Natur eines Beweises im Prozesse abzuleiten, denn hier sind nur die Grundsätze von bedingten Transakten entscheidend, und der vorhandene Transakt verschlingt das ganze, aus der Natur des Prozesses entstandene Rechtsverhältnis. Darum fordere ich hierzu nicht nur die Einwilligung beider Teile, sondern auch ihre ausdrückliche Erklärung, damit man nicht glaube, als ob es einer stillschweigenden Einwilligung gleichkomme, wenn ein

streitender Teil sich in eine irrelevante Beweisführung einlässt, ohne die Einrede der Irrelevanz vorzubringen.“

Hier soll also die Parteivereinbarung kraft Vergleichswirkung in den Prozess hineinwirken!

§ 3.

Man sieht daraus, dass die Schriftsteller jener Zeit eben daran straucheln, dass sie nicht in der Lage sind, den Prozess und das im Prozess befangene und in den Prozess hineingetragene Recht gehörig von einander zu unterscheiden. Richtig ist, dass die Parteien mehr oder minder über ihre Rechte und Ansprüche verfügen können, und dass insbesondere der Kläger den Anspruch jederzeit zurückzunehmen vermag, während das Anerkenntnis des Beklagten nicht immer, aber in vielen Fällen einen Rechtszustand erzeugt, der zum notwendigen Schlusse des Prozesses führt. Aber diese Verfügung beruht wesentlich auf dem materiellen Verfügungsrecht, während die prozessualischen Entwicklungen nur höchst bedingt der Verfügung der Parteien unterliegen: der Verfügung der Parteien unterliegen die Prozesshandlungen regelmässig nur insofern, als die Parteien sie vornehmen oder unterlassen können; alles andere aber ist der willkürlichen Tätigkeit der Parteien entzogen. Vor allem sind Tatsachen und Beweise grundsätzlich der freien richterlichen Würdigung unterworfen, und es ist kein prinzipieller Grund vorhanden, zu sagen, dass nur solche Tatsachen zu beachten sind, welche die Parteien, beigebracht haben, und dass Tatsachenzugeständnisse den Richter binden sollen. Ebenso ist kein prinzipieller Grund vorhanden, anzunehmen, dass der Richter auf die von den Parteien gebrachten Beweise beschränkt sei.

Die Verfügungsmacht der Parteien in materieller Beziehung darf also nicht auf den Prozess übertragen werden in der Art, dass, weil die Parteien über ihre Ansprüche verfügen können, es ihnen auch gestattet sein solle, die prozessualischen Elemente, auf die der Richter zu bauen hat, nach ihrem Belieben zu gestalten. Es ist ein vollständiger Fehlschluss, zu sagen: wenn der Kläger auf den Anspruch verzichten kann, so kann er auch dem Richter vorschreiben, er solle die oder jene Tatsache berücksichtigen oder nicht, und ganz ähnlich verhält es sich auf Seiten

des Beklagten: denn auch die Möglichkeit des Anerkenntnisses und der Prozesserledigung nach dieser Seite schliesst nicht in sich, dass er dem Richter vorschreiben könne, er solle die oder jene Umstände unberücksichtigt lassen oder die oder jene Beweise nicht erheben.

Diesen Unterschied vermochte man damals nicht zu machen. Das Rechtsverhältnis des Prozesses war zu wenig erkannt; auch spielten die Unklarheiten, welche den Einredebegriff umgaben (Einrede, exceptio juris, exceptio facti) hinein und schoben falsche Ideen in den Mittelpunkt der Frage. Man konnte Einrede und Verteidigungsmittel nicht genügend unterscheiden und kam auf solche Weise zur Bestätigung der Annahme, dass jedenfalls der Beklagte in hohem Masse verfügungsbefugt sei und den Prozess nach seiner Willkür gestalten könne.

Auf diesem Gedanken haben nun Grolman und Gönner die sogenannten Verhandlungsmaxime aufgebaut. Gönner war dabei scharfsichtig genug, um zu erkennen, dass Sachverständige und Augenschein nicht in dieser Weise behandelt werden können. Und so griff er zu dem heroischen Mittel, diese aus dem Bereich der eigentlichen Beweismittel auszuscheiden.

Jedenfalls aber war damit der Anfang der Prozesswissenschaft gemacht, allerdings zu gleicher Zeit auch ein Weg eingeschlagen, auf dem die deutsche Wissenschaft notwendig auf Irrpfade geriet; denn der ganze Gedanke der Verhandlungsmaxime ist ein grundverkehrter und führt zu naturwidrigen Verballhornungen des Prozesses. Man verkannte völlig, dass, was von der sogenannten Verhandlungsmaxime richtig ist, auf Nützlichkeitsgründen beruht und in besonderen Lebensverhältnissen begründet ist, und dass die ganze Herleitung dieser Erscheinungen aus der Verfügungsgewalt der Parteien eine Verkehrtheit ist und die Prozesswissenschaft auf Abwege bringt. Ich habe seinerzeit mit dem „Prozess als Rechtsverhältnis“ gegen diese ganzen Verhandlungsmaxime eine lebhafte Bewegung entfacht und hatte die Freude, zu sehen, dass nicht nur die österreichische Zivilprozess-Ordnung den richtigen Weg wandelte, sondern auch die heutige Stimmung im Prozesse diese Gedanken immer mehr angenommen hat gegenüber den Grundirrtümern der alten prozessualischen Schule, welche vom Verhandlungsprinzip

durchdrungen war und in dem zugeschobenen Parteieneid noch eine der Grundlagen der Rechtsordnung erblickte, während dieser in der Tat eine verfehlte Ausgeburt falscher Vorstellungen und eine bürokratische Verkehrtheit ist, die möglichst bald aus unserem Rechtsleben verschwinden sollte.

La situation internationale actuelle du Pape et l'idée d'un „droit entre pouvoirs“ (jus inter potestates)

par

le Prof. Dr. jur. Baron M. de Taube (St. Petersbourg).

III.

Pour voir ce que c'est que cette nouvelle catégorie juridique que vous proposons, ce „jus inter potestates“, il nous faut exposer, en grandes lignes, ce que vous entendons en général par „droit“ et par „pouvoir“, — dont l'interdépendance et l'action réciproque engendrent précisément notre „Droit entre Pouvoirs“.

Pour préciser l'idée du droit — et l'idée du pouvoir — nous vous plaçons à un point de vue quelque peu délaissé depuis Jhering et se rattachant, en fin de compte, à la vieille conception d'un maître tel que Hegel. Dans les deux cas, — puisque nous tâcherons de prouver que ces deux idées sont intimement liées —, nous soulignons notamment l'élément volontaire, la part de la volonté humaine, qui y joue, selon nous, un rôle décisif, trop souvent méconnu dans nos définitions juridiques modernes.

Nous commencerons par indiquer quelle part revient à la „volonté“ dans la conception du pouvoir.

I. D'après nous, tout pouvoir en général, dans l'acception la plus large du mot, n'est autre chose qu'une volonté humaine, individuelle ou collective, qui s'impose, de fait, à une autre. Nous parlons ainsi indéfiniment d'un enfant obéissant au pouvoir paternel, d'un

voyageur tombé au pouvoir des brigands, d'un Etat exerçant son pouvoir sur les citoyens etc. Partout, c'est une volonté A., qui s'impose et en absorbe une autre volonté a. —

II. Par contre, le pouvoir dans le sens technique [juridique] du mot — un pouvoir public quelconque — est toujours un ensemble de volontés organisées dans un certain but et se manifestant dans une communauté d'hommes, — pour ainsi dire une volonté „concentrée“, déléguée à une personne ou à une institution déterminée. Tout „pouvoir“ au sens propre du mot est donc une volonté collective organisée. Nous parlons dans ce sens du pouvoir d'un Gouvernement, d'un chef d'Etat, d'un évêque, d'un général d'armée, d'un tribunal etc. C'est une volonté $A = a + a + a \dots$

III. Enfin, en particulier, une „volonté collective organisée“ si elle ne se reconnaît pas de supérieur — „qui superiorem non recognoscit“ d'après la formule usitée depuis le moyen-âge — est précisément ce que nous appelons „pouvoir souverain“.

A propos de cette définition, il est très important de souligner que cette „expression suprême d'une volonté collective organisée“, qui est le pouvoir souverain, est loin de signifier toujours le pouvoir suprême d'un Etat. Tout comme le pouvoir d'un Etat n'est pas toujours un pouvoir „souverain“ (Etats „mi-souverains“), on ne saurait non plus affirmer, inversement, que tout pouvoir souverain est nécessairement celui d'un Etat. Car nous concevons aisément un pouvoir „qui superiorem non recognoscit“ — porteur d'un „eigenes Recht“ (Jellinek) et sans appel — non seulement „ratione territorii“, mais aussi „ratione personarum“, c'est à dire:

1^o un pouvoir souverain s'exerçant territorialement, et 2^o un pouvoir souverain s'exerçant personnellement.

Or, c'est seulement le premier qui constitue le pouvoir de l'Etat; car l'Etat est précisément une communauté souveraine d'hommes organisée territorialement. Mais à côté de ces communautés territoriales, se conçoivent aussi des communautés analogues, parfaitement organisées et indé-

pendantes, qui exercent leur pouvoir, dans les cadres de leurs intérêts spéciaux, souverainement, en vertu de leur propre droit et sans appel, et qui pourtant n'ont aucun rapport d'autorité avec un territoire quelconque. L' „expression suprême de la volonté collective organisée“ au sein de cette catégorie de communautés d'hommes est donc également un pouvoir souverain, au même titre que le pouvoir d'un Etat indépendant.

Tel est précisément, entre autres, — pour citer l'exemple le plus saillant, — le pouvoir souverain (spirituel) de l'Eglise. L'opinion contraire ne repose que sur une fâcheuse confusion du „genus“, de l'idée générique du pouvoir souverain en général, avec sa „species“, la notion spéciale du pouvoir souverain territorial [pouvoir de l'Etat]. Car affirmer (avec Geffken, Bompard et autres) que le Pape n'est plus „souverain“ parce qu'il a été dépouillé en 1870 des Etats de l'Eglise, c'est évidemment commettre une grave erreur logique dans le sens que nous venons d'indiquer, ou bien — formuler, sans aucune preuve scientifique à l'appui, une „supposition gratuite“, à savoir qu' il n' y a pas, en général, de pouvoir souverain possible en dehors de celui d'un Etat, c. à. d. d'une communauté territoriale.

Cette dernière assertion, engendrée sans doute par la vie internationale moderne, où les Etats absorbent et effacent presque complètement tous les autres „pouvoirs souverains“, est manifestement fausse tant au point de vue de la théorie du droit, qu' à celui de son histoire. Toute proportion gardée, c'est en somme la même confusion d'idées qui porte si souvent le vulgaire du public à identifier la notion du „droit“ avec celle de la „loi“. Et l'on dit volontiers: il n' y a pas de pouvoir souverain où il n' y a pas d'Etat, comme on dit: „il n' y a point de droit où il n' y a point de loi“ (Rayneval).

Or, avec de pareilles théories, que faire par exemple à un historien du droit en présence des embryons lointains de tous nos Etats modernes, de toutes ces tribus nomades

germaniques, qui vinrent détruire le vieux monde romain et fonder la civilisation moderne, — de ces peuples entiers en migration, qui, dépourvus de territoires qu' ils étaient, ne constituaient certes pas encore des Etats, mais qui n'en étaient pas moins des exemples on ne peut plus caractéristiques et imposants de cette „volonté suprême collective organisée“? Ou bien osera-t-on affirmer, peut-être, que ces grandes organisations guerrières, absolument indépendantes, étaient dépourvus de tout pouvoir souverain?!

Cet exemple est assez probant à lui seul pour faire voir que le pouvoir souverain est loin d'être un phénomène inséparable de la notion de l'Etat. Bien au contraire, historiquement parlant, c'est l'organisation souveraine *ratione personarum* qui préexiste à l'exercice du pouvoir souverain *ratione territorii*.*) Les „Heerkönige“ ou „Seekönige“ de nos ayeux germaniques préexistent aux „Landeskönige“. (v. p. ex. Landau, *Die Territorien in Bezug auf ihre Bildung*, 313). —

Ainsi, différentes combinaisons (pour ainsi dire „additions“) des volontés humaines produisent différentes formes du pouvoir, — pouvoir simple ou organisé, pouvoir public en général ou, en particulier, pouvoir souverain, celui-ci tantôt territorial, tantôt personnel.

Entre ces diverses expressions de la volonté humaine il doit y avoir évidemment de nombreux conflits. Or, ce sont précisément ces conflits des différentes formes des volontés et du pouvoir qui font naître différentes formes du droit.

Nous passons ainsi à l'examen de l'idée du droit, qui se trouve également, d'après nous, dans les rapports les plus intimes avec l'élément de la volonté. Le droit, comme le pouvoir, est, en effet, un phénomène de la vie sociale, dû à certaines combinaisons particulières des volontés humaines.

*) Il est assez curieux de noter sous ce rapport que, dans l'ancien russe, le terme technique traditionnel pour désigner le domaine territorial d'un prince souverain („volost“) est grammaticalement identique avec le mot exprimant l'idée du pouvoir en général („vlast“).

Quel qu'il soit, le droit n'est jamais autre chose qu'une règle de conduite établie dans l'intérêt d'une certaine communauté d'hommes et découlant d'une limitation réciproque des volontés (eine gegenseitige Selbstbeschränkung des Willens).

Il nous semble que cette formule s'adapte parfaitement tant à l'explication de l'origine du droit qu'à l'interprétation des phénomènes les plus divers de toutes les branches de notre droit actuel. Tout droit dans ses origines — au moment ou de simples unités humaines, des familles, des tribus ou enfin des peuples entiers sortent de leur isolement primitif pour prendre du contact les uns avec les autres et former par là-même un rudiment de société, — tout droit n'est-il pas, avant tout, une limitation réciproque des volontés unilatérales arbitraires, limitation qui, seule, rend possible la coexistence de ces unités humaines, de ces volontés ou „pouvoirs“, originellement souverains et illimités? Et ne peut-on pas affirmer que tout notre ordre juridique et social repose, en fin de compte, précisément sur cette même idée de la limitation réciproque des volontés?

Aussi, est-il aisé de voir, vice versa, que toute limitation des volontés humaines, individuelles et collectives (ou, d'après notre terminologie, limitation des différentes espèces du pouvoir) fait naître l'idée d'un droit correspondant quelconque:

I. C'est ainsi que la limitation des volontés individuelles ou collectives simples, non-organisées, engendre le droit civil dans l'acception la plus large du mot, tout le système du droit privé (Privatrecht);

II. La limitation de la volonté collective organisée — aboutit, d'autre part, au système du droit public en général (Öffentliches Recht);

III. En particulier, nous y constatons des catégories spéciales du droit public, quand cette volonté collective organisée (ou pouvoir public), qui se trouve être limitée, est une volonté souveraine. La limitation du pouvoir

souverain produit différentes espèces du droit public selon l'espèce de ce pouvoir souverain (territorial ou personnel) et le caractère de cette limitation (intérieure ou extérieure).

1. Ainsi, de la limitation du pouvoir souverain territorial (ou pouvoir de l'Etat) résulte:

a) quand elle est intérieure, c'est à dire quand il y a limitation de la volonté suprême d'une communauté territoriale d'hommes vis-à-vis des membres-mêmes de cette communauté ou des institutions subordonnées —

tout le système du droit public d'un Etat (Staatsrecht, als Selbstbeschränkung des souveränen Willens eines Staates);

b) quand elle est extérieure, c'est à dire quand il y a limitation réciproque des volontés suprêmes entre les Etats — phénomène juridique magistralement décrit par Jellinek („Die rechtliche Natur der Staatsverträge“) —

le droit international (Völkerrecht, als System gegenseitiger Selbstbeschränkungen des Willens zwischen den Staaten).

2. La limitation du pouvoir souverain purement personnel doit évidemment, elle aussi, donner comme résultat des catégories juridiques analogues:

a) En effet, il n'y a aucun doute sous ce rapport dans le cas où elle est intérieure c. à. d. quand il y a limitation de la volonté suprême d'une communauté souveraine non-territoriale vis-à-vis de ses membres-mêmes ou des institutions subordonnées. C'est notamment, dans le cadre des relations qui nous préoccupent, —

le droit canonique de l'Eglise en tant que corps autonome (Kirchenrecht als Selbstbeschränkung des souveränen Willens einer autonomen Kirche).

b) Par contre, nous ne trouvons dans notre science du droit aucune catégorie juridique correspondante pour les cas, où il s'agit d'une limitation extérieure de la volonté suprême de ces organisations humaines, c. à. d.

quand il y a limitation réciproque des volontés suprêmes entre des pouvoirs souverains personnels, non-territoriaux, ou entre ces pouvoirs, d'une part, et les Etats de l'autre.

C'est précisément cette lacune que nous proposons de combler par notre „Droit entre Pouvoirs“. („Gewaltenrecht“, als System gegenseitiger Selbstbeschränkungen des Willens zwischen den souveränen Gewalten). —

Par l'exposé qui précède nous croyons avoir suffisamment démontré la nécessité formelle, logique, de cette nouvelle catégorie. Il nous reste, pour conclure, à faire voir en deux mots que cette catégorie ne s'impose pas seulement comme une nécessité purement logique; qu' au point de vue de son contenu, elle est, de même, loin d'être un mot vide de sens. Car ce n'est évidemment pas seulement le problème juridique de la situation internationale exceptionnelle de la Papauté (qu' il est impossible de classer autrement) qui reçoit une solution rationnelle dans notre classification. La nouvelle catégorie embrasse d'autres cas encore de relations „quasi“ internationales, — avec lesquelles le droit international proprement dit ne savait depuis longtemps que faire!

Voici par exemple, très brièvement, les matières qui doivent indubitablement faire partie du système du nouveau „jus inter potestates“:

1. Avant tout, ce sont précisément les rapports de droit que fait naître la situation juridique des pouvoirs souverains purement spirituels, qui coexistent, sur le même territoire, avec le pouvoir souverain temporel des Etats (car, avec Hänel et Bruno Schmidt nous croyons que la possibilité d'une pareille coexistence de deux pouvoirs souverains de nature différente est hors de tout doute). Dans cette rubrique ce n'est, bien entendu, pas seulement du Pape qu' il s'agit. Comme le Chef Suprême de l'Eglise Catholique, le Chef Suprême du bouddhisme est, par exemple, lui aussi investi d'un pouvoir spirituel souverain hors doute. N'est-il pas, par conséquent, sujet régulier de notre „droit entre

pouvoirs“ et comment classer autrement un traité public réglant les droits des missionnaires catholiques au Tibet et conclu entre le Pape et le Dalai-Lama?

2. Nous avons vu ci-dessus que dans la même catégorie rentrent également les rapports des pouvoirs souverains temporels non-territoriaux, c. à d. des organisations sociales souveraines qui ne se sont pas encore constituées en Etats. Tels, dans l'histoire, tous les peuples en migration ou tribus nomades, tels, encore de nos jours, les tribus indigènes de l'Afrique Centrale ou les tribus indiennes de l'Amérique du Nord. On sait que la science du droit international est fort embarrassée de la classification exacte des rapports de ce genre (v. E. Nys. Droit intern. I, 121 ss.)

3. En troisième lieu, on doit revendiquer pour le „droit entre pouvoirs“ un autre chapitre encore du domaine des relations „quasi“-internationales, qui cause également beaucoup de soucis aux théoriciens du droit des gens. Ce sont les rapports des partis politiques organisés, insurgés contre leur Gouvernement légal, qui luttent ouvertement, à main armée, pour leur indépendance et qui ne forment pas encore un „Etat“ régulier faute d'un territoire définitivement délimité et d'une „reconnaissance“ diplomatique internationale. Ces „pouvoirs“ publics ou „communautés belligérantes“ (Carlos Wiese) ne sont certes pas des sujets réguliers du droit international (v. Liszt); et cependant la science de ce droit s'en occupe et personne ne va jusqu' à nier les conséquences juridiques (notamment en ce qui concerne le droit de la guerre) qui découlent de leur existence-même et de leurs rapports avec d'autres „pouvoirs souverains“. En effet, les rapports internationaux de la Hongrie en 1849 pouvaient-ils, par exemple, différer dans leur nature juridique de ceux du Panama en 1903, avant sa reconnaissance en qualité d'Etat indépendant, seulement parce que la première n' a pas eu la chance d'être reconnue comme „Etat“? Or, quel droit régit-il des rapports de ce genre, sinon un droit spécial, un droit „entre pouvoirs“?

4. Enfin, on pourrait, peut-être, signaler dans la vie juridique de l'humanité d'autres cas encore, plus au moins analogues, dont la science du droit international ne s'occupe pas du tout ou dont elle ne parle que pour déclarer solennellement... que cette matière n'appartient pas à sa compétence! Tel le fameux cas des „pirates“, — que la science du droit international voue à l'anathème et déclare être en dehors du droit des gens, et que l'histoire enregistre tout de même comme certains „pouvoirs“, qui pouvaient se trouver autrefois, de fait, en certains rapports juridiques avec les gouvernements civilisés (traités avec les pirates barbaresques de la Méditerranée). Ou bien — pour passer de ces réminiscences historiques honteuses à des débris d'un passé glorieux et plein d'honneur — comment classer, sinon dans notre „jus inter potestates“, les liens juridiques qui peuvent exister entre un Etat quelconque et l'„Ordre Souverain“ dit de Malte, déchu depuis 1798 de sa souveraineté territoriale, mais existant tout de même jusqu' à nos jours? —

Telles sont les différentes matières, dispersées actuellement dans diverses parties du droit international et du droit public, qui ne devraient former qu' un seul tout, une catégorie juridique nouvelle. Et ce nouveau „Droit entre Pouvoirs“, ce „jus inter potestates“ ne pourrait-il pas se prévaloir de l'exemple-même du droit des gens, dont il demande aujourd'hui à être détaché? Notre „jus inter gentes“, comme science spéciale, ne s'est-il pas formé, en effet, lui aussi, au cours du XVII^e siècle, de diverses épaves des deux sciences fondamentales de la jurisprudence d'autrefois — du droit canonique et du droit romain?

Über den gesetzgeberischen Grund der zeitlichen Begrenzung des Urheberrechtes.

Von Luigi Ferrara.

Inhaltsverzeichnis:

5. II. Die gemeine Theorie über die Notwendigkeit, die Interessen des Publikums zu befriedigen.
6. III. Das geistige Kapital und die Funktion der Interessen.
7. IV. Die ausschliessenden Absatzverhältnisse und die Funktion der Renten.
8. V. Die geistige Ausarbeitung und die absteigende Nützlichkeit der verschiedenen Werke.
9. VI. Die Arbeit der Spezifikation und die Mitwirkung zwischen dem Privatrechte des Verfassers und dem öffentlichen Rechte der Gemeinschaft. Unmöglichkeit, die bezüglichen Verhältnisse der geistigen Elemente und der materiellen Elemente in den mannigfaltigen Werken abzuschätzen. Widersinn der „durchschnittlichen Dosis“ und anderer Kriterien, welche auf materiell und rechtlich unmögliche Unterscheidungen gegründet sind.
10. Logische Notwendigkeit der einzigen Behandlung in Hinsicht der Dauer.

5. Einige zu diesem Zwecke gemachte Bemerkungen wendet man auch bei der Theorie an, welche man die gemeine nennen kann. Viele Schriftsteller dieser Materie glauben die wahre Grundlage der zeitlichen Dauer des Urheberrechtes angegeben zu haben, indem sie sagen, dass diese Dauer das Resultat der öffentlichen Interessen ist, welche mitwirken und sich im Widerspruche mit dem Rechte des Einzelnen befinden, bis zu dem Augenblicke, in welchem sie aus Gründen der Nützlichkeit, der passenden Gelegenheit, und des sozialen Bedürfnisses die Übermacht gewinnen sollen.¹⁷⁾ Sogar mancher unter den Vorzüglichsten, wie Klostermann, enthält sich nicht zu erklären, dass man „den innigen Grund dieser Begrenzung der Zeit behufs des Urheberrechtes nicht von der rechtlichen Natur des Rechtes, sondern von der Mitwirkung des öffentlichen Interesses ableiten soll.“¹⁸⁾ Das widerspricht aber dem Charakter des zu Gunsten des Urhebers anerkannten Rechtes. Hierdurch würde man in der ausschliesslichen Befugnis des Urhebers den Charakter des schon früher anerkannten Rechtes leugnen, um das Recht in ein einfaches Interesse umzu-

¹⁷⁾ So Klostermann, Das Urheberrecht. Berlin, Franz Vahlen, 1876, S. 6. Das Recht des Erfinders im Busch's Archiv B. 35 S. 15; Gareis, Das juristische Wesen der Autorrechte, ebenda S. 203; Wächter, Das Urheberrecht, Stuttgart 1877, § 1, S. 3, wo er die Interessen der Gesamtheit hervorhebt; Daude, Lehrbuch des Urheberrechts, Stuttgart 1888, S. 37, der die zeitliche Begrenzung des Urheberrechtsschutzes im Interesse der Gesamtheit und der öffentlichen Bildung gerechtfertigt hält.

¹⁸⁾ Klostermann, Urheberrecht, a. a. O.

wandeln. Und wenn man dann das öffentliche Interesse als entscheidendes Kriterium nimmt, so müsste man logischerweise zu dem Schlusse gelangen: dass die wichtigsten, wertvollsten und interessantesten Werke berufen sind, früher ohne Schutz zu bleiben, als die anderen — vielleicht sogar schon alsbald nach ihrer Veröffentlichung. Aber Niemand wagt es, so weit zu gehen, und den Widersinn der Expropriation zum öffentlichen Nutzen ohne Entschädigung so weit zu treiben, dass in der Praxis das in der Theorie angenommene Urheberrecht gelehnet würde.

6. Die zeitliche Dauer des Urheberrechtes hat man vor allem mit ökonomischen, besonders irrtümlichen Theorien erklären wollen.

Für diese allgemeine Meinung aber und für die Kohlers, welche sie vervollständigt, passt eine richtige den Photographien und anderen Werken günstige Bemerkung, der man mindere Wichtigkeit beizulegen pflegt. Die photographischen Erzeugnisse, die Fabrikzeichnungen und Modelle sollten, nach dieser Meinung, einen viel längeren Schutz geniessen als jenen, welcher den Werken von grösserem Werte oder von grösserem öffentlichen Interesse zugestanden wird; denn, während diese Letzteren schleunig ein gemeinschaftliches Gut der allgemeinen Kultur werden, werden alle anderen, sogenannten sekundären Erzeugnisse wegen ihres Inhaltes von minderem Werte oder von kleinerer Wichtigkeit überhaupt kein Gut der Allgemeinheit, das den Bedürfnissen des Publikums nötig ist.¹⁹⁾

Nach Carl Richter's Theorie, welche zu ihrer Zeit grosses Aufsehen gemacht hatte und auch manches Wahre enthält, eignet sich der Staat, die Allgemeinheit, nach einer gewissen Zeit, das geistige Kapital, d. h. den Inbegriff der Elemente vom Einzelnen zu — ein Kapital, welches der Einzelne von der gemeinschaftlichen Kultur, vom Universalgut der Ideen abgeleitet hat, um die eigenen, individuellen Elemente hinzuzufügen. Die Geistesarbeit und das geistige Kapital sind zwei Elemente, welche eine freie Idee zusammenfassen, und mit der persönlichen Tätigkeit, sowie mit der Anwendung dieses Privatkapitals bilden dieselben etwas Persönliches. Mittelst dieser Bearbeitung bringt die Person in die umgewandelte freie Idee ihre Kraft und Erwerbstätigkeit, indem sie zu ihren Gunsten das persönliche Recht auf Ausbeutung des Werks erzeugt. Dieses Recht ist dem Urheber lebenslänglich zugesichert und er kann über das geschaffene Gut verfügen. Nach dem Tode des Urhebers bewahrt das Werk seinen Wert

¹⁹⁾ Vergl. Alexander-Katz, a. a. O. S. 40 f.

und die Kraft des Erwerbes hinsichtlich des im Werk entwickelten Gegenstandes. Der Urheber übermittlelt sogar seinen Erben nur diese Kraft des Erwerbes. Beim Verkauf der einzelnen Abdrücke des Urheberwerkes hat der Verfasser schon einen Teil der Vergütung gewissermassen als Interessen des im ganzen Werke angewandten Kapitals erhalten. Nach seinem Tode fahren die Wirkungen des begründeten, erbrechtlichen Wertes fort und bringen weitere Interessen hervor. In jedem Kapital liegt aber die Kraft, sich nach einem gewissen Zeitraume mittelst eines bestimmten Interesses zu erneuern. Diese Kraft ist auch im geistigen Kapital, denn infolge des Handels tritt es ins Leben wie eine Vermögenssumme. Was man überliefert oder vererbt, ist gerade die durch die Interessen bestimmte und jedem einzelnen Teil des Werkes entsprechende Vermögenssumme. Solange also das angelegte Kapital mittelst seiner Interessen zur Wiedererzeugung dient, muss der Schutz des Gesetzes nach dem Tode des Urhebers dauern, um den Erben und Nachfolgern den Besitz des eigenen, materiellen Vermögens zu sichern. Und da ein Kapital mit normalen Interessen sich in dreissig Jahren wieder erzeugt, soll gerade so lange gerechtigkeithalber der Schutz dauern. Nach diesem Zeitraume verliert das geistige Werk seine pekuniäre Bestimmung für die Erbschaftszwecke und geht in die Herrschaft der Allgemeinheit über.²⁰⁾

Es erübrigt nun sehr wenig um zu beweisen, dass diese, zwar sinnreiche Theorie sich auf einen grossen rechtlichen Irrtum gründet. Ich lasse die wichtigen Einwendungen bei Seite, die man vom ökonomischen Standpunkte aus gemacht hat und machen kann; und ich bleibe bei der Frage des Rechtes stehen. Wenn man auch die in unserem Falle angewandte Funktion als Hypothese für richtig erkennen will, so ist doch klar, dass sich das zweite Kapital, welches sich durch die Interessen des ersten gebildet hat, vollständig von diesem Letzteren unterscheidet; deswegen kann man zwischen den beiden Kapitalien weder eine Vermischung, noch eine Substitution annehmen. Das zweite stellt nur die Anhäufung des während einer gewissen Zeit vom ersten erhaltenen Nutzens vor. In dem Vermögen des Berechtigten müssen notwendig sowohl das ursprüngliche Kapital, als die angehäuften Interessen mit inbegriffen sein. Wenn man also ohne weiteres dem Eigentümer des Rechtes das

²⁰⁾ Karl Richter, Kunst und Wissenschaft und ihre Rechte im Staat 1863, S. 156 ff., 192 ff. Vgl. auch über die Darstellung dieser Theorie Alexander-Katz, a. a. O. S. 28 f.

ursprüngliche Kapital, nur weil es Interessen bis zu einer gleichwertigen Summe gegeben hat, wegnähme, so würde das immer einen Raub bedeuten, d. h. die Gestattung einer entschädigungslosen Expropriation eines Teils des Privatvermögens. Eine Person, welcher ein Kapital zusteht, kann (wie man richtig bemerkt hat), dasselbe nicht verlieren, wenn dieses Kapital nach einer gewissen Zeit sich durch die Funktion der Interessen erneuert hat, vielmehr muss sie es als solches behalten. Es ist bekannt, dass die Interessen der künstliche Ertrag oder Vorteil des Kapitals sind, welches dennoch im Vermögen des Eigentümers bleibt. Und auch wenn man davon absieht, kann man den durch das Werk erzielten Ertrag nicht als Interesse des angelegten Kapitals ansehen; die Erträgnisse wechseln nach der Art des Handelns, nach der Wichtigkeit und dem Glücke des Werkes und sinken im allgemeinen nach einem gewissen Zeitraume bis zu einer Kleinigkeit herab. Überdies — wandte man ein — würde diese Theorie, wenn man sie auch annehmen könnte, für alle Rechte über immaterielle Güter die nämliche Begrenzung des Schutzes erfordern und sie würde ganz und gar nicht die Gründe des Unterschiedes in der Dauer dieser Rechte erklären²¹⁾.

7. Wie Richter's Theorie sich auf die Funktion des Interesses gründet, so gründet sich eine andere ökonomische Theorie, jene von Schäffle, auf die Funktion der Rente. Leider hat diese andere ökonomische Theorie das Monopol als Grundlage, das nunmehr in geistigen Eigentumssachen gänzlich verworfen ist.

Nach Schäffle muss man ökonomischerweise hier als Ausgangspunkt den Unterschied nehmen, welcher neben den Sachgütern und der Lohnarbeit „eine dritte Güterkategorie setzt, d. h. die der ausschliessenden Verhältnisse“. Nicht nur die Urheberrechte bezüglich der literarischen, künstlerischen und photographischen Werke, sondern auch jene hinsichtlich der Erfindungen und Fabrikmodelle reihen sich in diese letztere Kategorie ein, geben Raum zur ökonomischen Theorie der „ausschliessenden Absatzverhältnisse“, und man kann sie lediglich als Rentenquellen betrachten. Wie Schäffle sagt, bildet die Rente ein Extraeinkommen für spezielle, ökonomische, der bürgerlichen Gesellschaft geleistete Dienste, und steht neben dem Arbeitslohn, welcher das normale Einkommen sein sollte.

Die ausschliessenden Absatzverhältnisse sind endlich die auf das Monopol gegründeten Renten, welche das positive Recht

²¹⁾ Alexander-Katz, a. a. O. S. 30.

begründet, und sind auch wegen der natürlichen Wirkung etwas Vorübergehendes, welches die Funktion der Rente in ähnlichen Verhältnissen erzeugt. Der Endzweck dieses Vorteils ist sozial um so mehr wünschenswert, als sich immermehr das geistige Element in der neuen Erzeugung kundgibt und bekräftiget; so ist es in der Literatur, in der Kunst und in den Erfindungen. Die Erlaubnis, dass die Hervorbringungen der schöpferischen Thätigkeit der einzelnen Personen ein gemeinschaftliches Gut infolge der freien Wiedererzeugung und der freien Konkurrenz werden, soll nicht in Widerspruch mit der Billigkeit erscheinen. Die zufolge ihrer ausnahmsweisen Anlagen schöpferischen Geister sind berufen, der Gesellschaft auch ausnahmsweise Dienste zu leisten. Und dann handelt es sich sehr oft um Ideen, die schon in einer gewissen Zeit und in einer gewissen Sphäre entstanden sind, aber von einigen Personen erst erfasst und entwickelt worden sind.

Da andererseits das Urheberrecht einfach eine künstliche Rente ist, so rührt seine Begrenzung auf eine gewisse Dauer von jenem allgemeinen Charakter der vorübergehenden Erscheinung her, welche mit der Rente innerlich verbunden ist. Die rechtliche Grundlage der dem Urheberrechte erteilten, zeitlichen Dauer bestünde begrifflich in einer Vermittlung zwischen der den Diensten des Urhebers zu leistenden Gerechtigkeit und den Interessen der Gemeinschaft. Diese Vermittlung aber wäre kein äusserliches, von der Willkür abstammendes, und den schon festgesetzten, gesetzgeberischen Grundsätzen widersprechendes Kompromiss, würde vielmehr im Gegenteil der Funktion der Rente in ihrer innersten, normalen und freien Bestimmung entsprechen. Einer solchen Grundlage schliesst sich die ergänzende Wirkung des positiven Rechtes an. Obwohl die natürliche Funktion der Rente auf dem Wege der Grundsätze für sich allein genügt, wäre sie hier gleichwohl für sich selbst zu schwach und unwirksam. Die natürliche Beschaffenheit der Güter, woraus der Vorteil der Rente entspringt, und die Wirkungen der Konkurrenz im Gebiete der vollen Freiheit würden jedermann erlauben, sich die dem Erzeuger gebührende Rente widerrechtlich zuzueignen. Ohne ein zeitliches Recht der Wiedererzeugung und des ausschliessenden Verkaufs würden dem Urheber die Vergütung und das Einkommen fehlen, die ihm für die geleisteten Dienste zukommen und welche ihm der Vorrang der Ausbeutung auf die erzeugten Güter sichern muss. Da sich das ökonomische Gesetz der Rente allein als normale Funktion sehr schwach und ungenügend in diesem einzelnen Falle zeigt, so soll es künst-

licherweise durch die Rechtsordnung verstärkt werden. Wofern der Staat nicht beitreten wollte, um, durch das Monopol, eine künstliche Stärkung dieser besonderen Form der Rente zu geben, wäre das Gesetz verletzt; denn es würde für die Dienstleistung die Belohnung fehlen, und daher auch jeder Antrieb zum Fortschritte, was dem ganzen gemeinschaftlichen Leben grossen Schaden zufügen würde. Die ergänzende Wirkung des Staates nimmt jedoch in verschiedenem Grade Anteil, je nach der Art der Erzeugung, welche geschützt werden soll. Die Dauer des rechtmässigen Schutzes wechselt bezüglich der Gegenstände des Urheberrechtes: sie soll länger sein für die im Drucke veröffentlichten literarischen und künstlerischen Werke, weil diese unter den natürlichen Verhältnissen der Konkurrenz leichter Nachahmungen ausgesetzt sind, da sie sich gegenüber dem im Druckereigewerbe allezeit paraten Nachahmungsapparat befinden. Endlich sollte wie jede Ausnahmsregel, der rechtliche Schutz des Urheberrechtes jede ausdehnende Interpretation ausschliessen²²⁾.

Auch gegen diese Theorie wurden treffende Einwände erhoben, nebst jenen, welcheschon durch die vorhergehenden Theorien hervorgerufen wurden. Man hat gesagt, dass der wesentliche Fehler dieser Theorie in ihrem Ausgangspunkte liegt, d. h. in der Bestimmung der den Urhebern auf Grund des Arbeitslohnes gebührenden Vergütung, die nach der besonderen Qualität des geleisteten Dienstes verabfolgt werden soll. Die geistige Arbeit ist regelmässig nicht eine auf Grund Arbeitslohnes vollendete Arbeit: im allgemeinen arbeitet der Verfasser für sich selbst zu seinem eigenen Vorteil. Aber wenn er auch, wie es oft geschieht, auf Rechnung anderer arbeitet, dann tritt er auf Grund einer gewissen Belohnung das erzeugte Gut und die daran entstehenden Rechte ab, so dass der Cessionar sich in ökonomischer und rechtlicher Weise als Urheber vorstellt. Die Frage also in sich selbst ändert sich nicht. Der Erzeuger eines Geisteswerkes oder derjenige, welcher auf eigene Rechnung ein solches rechtliches Gut erzeugen lässt, hat nicht nur das Recht, eine Belohnung zu erhalten, sondern auch darüber zu verfügen und die Ausbeutung beizubehalten. Das Werk selbst gehört ihm zu, wie ein durch ihn erzeugter oder erworbener Vermögenswert, und es steht in seiner Befugnis, den Preis dafür zu bestimmen. Bei den immateriellen Gütern wird dieser Preis teilweise oder ratenweise erstattet, weil in dem

²²⁾ Schäffle, Die nationalökonomische Theorie der ausschliessenden Absatzverhältnisse, Tübingen, 1867, S. 49 ff. 100 ff. Vgl. Alexander-Katz, a. a. O. S. 33 f.

Preise eines jeden Exemplars im Teil, entsprechend dem, was der Urheber aus eigenem in das Werk gelegt hat, als Belohnung des dem Publikum angebotenen Genusses bezahlt wird. Eine zeitliche Dauer des Rechtes wird daher nur angenommen, weil das ganze Werk und der ganze Preis auch einen Teil enthalten, welcher vom gemeinschaftlichen geistigen Vermögen abstammt. Selbstverständlich muss man in der Zeitbestimmung auch Rücksicht auf die allgemeinen Interessen nehmen. Das Einkommen für die immateriellen Güter endigt auch vor dem bestimmten Schutzzeitraume, weil der Absatz des Werkes oder des Modells nach einer gewissen Zeit im Handel ungünstig wird. Auch die Erfindung erscheint zufolge weiterer Fortschritte nicht mehr so nützlich, oder sie wird geradezu durch eine andere ersetzt. Dann hat das immaterielle Gut keinen wirtschaftlichen Wert mehr; der Erzeuger aber hat jedenfalls schon erhalten, was er verlangen konnte. Nach Schäffle's Theorie müsste der Staat, welcher nur einen verstärkten Arbeitslohn bezahlen, aber gleichzeitig der Gemeinschaft den Überschuss zurückgeben will, ein Mittel finden, um für die Arbeit des Urhebers wenigstens einen normalen Arbeitslohn zu gewährleisten. In Wahrheit aber, kann man hier die Theorien der Rente nicht anwenden. Das immaterielle Gut ist ein Kapital, das dem Vermögen seines Erzeugers angehört, sei es nun, dass dieser das Werk gegen eine gewisse Belohnung abtritt, oder sei es, dass er es selbst ausbeuten will.

So erklärt es sich also, warum ohne jede Verletzung der Gerechtigkeit ein gelehrtes, wichtiges, in langer Ausdauer hergestelltes Werk eine ganz kleine, ja sogar manchmal lächerliche Vergütung gegenüber einem ungewöhnlich grossen Gewinne erhält, welchen das Glück oft einem vielleicht aus dem Stegreife erdichteten Werke verleiht. Der wirtschaftliche Wert des immateriellen Gutes wird wie der Wert eines körperlichen Gutes natürlicherweise nach dem wirtschaftlichen Gesetze der Ausgleichung zwischen Angebot und Nachfrage bestimmt²³⁾. Diese ökonomische Theorie von Schäffle stellt sich wahrlich minder zusammenhängend dar, als diejenige Richters. Man kann sogar sagen, dass Schäffles eigene Schwankungen in den Kriterien genügen würden, seine Theorie zu missbilligen. Während man in der Tat das Urheberrecht als Grundlage setzt, um eine Vergütung für den geleisteten Dienst zu erhalten, spricht man dann von der Unentgeltlichkeit, weshalb die Urheber auf Grund ihrer

²³⁾ Alexander-Katz, a. a. O. 35 f.

edlen und erhabenen Sendung auf dieses Recht verzichten sollen; und indem man einesteils die Zeitlichkeit des Rechtes nur mit der Funktion der Rente erklären will, erkennt man anderenteils, dass dieses natürliche Phänomen hier, ohne anderen Grundstoff, zur Verletzung des Rechtes führen würde, und man nimmt Zuflucht zu dem sonderbaren Ausweg der von dem Staate erteilten, künstlichen Stärkung. In der Tat! Die Rente sollte alles erklären; und hingegen genügt sie zu nichts; denn sie würde erlauben, sich das kaum erzeugte immaterielle Gut widerrechtlich zuzueignen; und hier treten die gewöhnlichen, sozialen Interessen ins Feld und alles beschränkt sich auf einen Eingriff des positiven Gesetzes, nach welchem im Grunde das wirtschaftliche Gesetz verschwindet. Es ist nicht nötig hervorzuheben, dass der Genuss gewisser Rechte nur unter der Form der Ausschliessbarkeit möglich ist; noch braucht man hier zu erwähnen, dass dies hauptsächlich für das Recht des geistigen Vermögens gilt. Mit der Bildung einer besonderen Kategorie der ausschliessenden Absatzverhältnisse würde man der Überflüssigkeit, der Ungenauigkeit und der Verwirrung Platz machen. Wenn also diese ausschliessenden Verhältnisse vom Rechte abstammen, welches dem Urheber für die Erzeugnisse seiner Arbeit gebührt, wie kann man von einem Monopol sprechen? Und ist nicht die Annahme eines Monopols widersinnig, welches sich auf ein unkräftiges Recht einimpft, um es wie irgend ein wieder herstellendes Mittel zu befestigen? Das Schlimmste aber ist, dass dieses sonderbare Amalgam verschiedener und beinahe widersprechender Elemente gar nicht die Unterscheidungen in den verschiedenen Urheberrechten erklärt. Die Unzulänglichkeit der Theorie ist derart, dass man auch andere Elemente zu Hilfe ruft. Als ob man nicht schon beinahe zur Genüge gesagt hätte, dass in gewissen Gattungen von Erzeugnissen die erste Ausbeutung eine grössere und in gewissen anderen eine kleinere Rente sichert, fügt man auch das gewöhnliche Kriterium der verschiedenen, geistigen Mitwirkung in den abweichenden Gattungen der Erzeugnisse hinzu; ohne darauf zu achten, dass in dieser Weise der eine wie der andere dieser beiden Unterschiede einfach unmöglich ist. Und da dieses die Theorie der Stärkungen ist, so wird auch die Rechtfertigung der Unterschiede in der zeitlichen Dauer des Rechtes mit einem anderen Kriterium gestärkt, das aber gleichfalls nicht stichhaltig ist. Wenn man also wirklich annehmen wollte, dass die längere Dauer des rechtlichen Schutzes jenen Werken zukommt, für welche die Wiedererzeugung leichter und schleuniger ist, so müsste man

die höchste Dauer den photographischen Werken einräumen, nur allein darum, weil diese die bequemste und rascheste Möglichkeit der Wiedererzeugung, nicht nur den Verlegern, den Geschäftsleuten und den Fachphotographen, sondern auch den Dilettanten und Liebhabern der Photographie bieten. In Wahrheit aber können diese Verhältnisse der verschiedenen Bequemlichkeit und Raschheit der Wiedererzeugung gar kein Kriterium für die Dauer des Schutzes liefern, und die verbotenden Gesetze schliessen, wie man richtig bemerkt hat, im Rechtswege die missbräuchlichen Wiedererzeugungen aus, ohne Rücksicht darauf, ob abgesehen vom Verbote die Wiedererzeugung tatsächlich leichter oder schwieriger ist. Auch Schäffle's Theorie ist also unannehmbar und erklärt nichts.

8. Endlich gibt es eine Theorie, die gewissermassen auch wirtschaftlich, aber vor allem praktisch ist, und welche man Theorie der „abnehmenden Nützlichkeit“ nennen könnte. Man gibt zu, nicht leugnen zu können, dass das ausschliessende Recht dem Urheber gestattet, das Werk seines Geistes wieder zu erzeugen, zu vervielfältigen und im Publikum zu verbreiten. Wie aber schon der Verfasser in seinen vorhergehenden Werken, so bedient sich das Publikum dieses neuen Werkes zum Zwecke der Assimilation und anderer neuer Erzeugung. Solange dieser Verlauf der Assimilation dauert, solange der menschliche Geist sozusagen sich in Berührung mit dem neuen Werke befindet, zieht er einen Nutzen daraus, und solange er davon Gebrauch macht, ist es recht, dass der Urheber belohnt werde. Wenn aber diese Berührung sich zu vermindern anfängt, wenn bezüglich des neuen Werks die Arbeit der Einverleibung aufhört, welche andere Erzeugnisse des menschlichen Geistes entstehen lässt, so ist es klar, dass die nachfolgenden wissenschaftlichen und künstlerischen Ausarbeitungen auf diese anderen Erzeugungen treffen und das vorhergehende Werk weniger nützlich wird. Je nachdem das Werk sich vom Publikum entfernt, vermindert sich entsprechend seine Nützlichkeit. Sein durch die Arbeit des Verfassers, durch den Nutzen oder durch das Vergnügen begründeter Wert, dessen die Gemeinschaft sich bedienen konnte, modifiziert sich allmählich, denn zu der Arbeit des ersten Verfassers schliesst sich nach und nach jene derjenigen an, welche ihm in dieser geistigen Erbschaft nachfolgen; und die Nützlichkeit oder das Vergnügen, welche das erste Werk verschaffte, wird nach und nach von den Werken, welche ihm folgen, gewährt. Deswegen schwächt sich nach einem gewissen Zeitraume jener Grund der zuteilenden Gerechtigkeit ab, welche heischte dem

Verfasser eine Vergütung zu geben; und später verschwindet die Vergütung ganz und gar; da die Ursache beendigt ist, muss auch die Wirkung, welche das Urheberrecht war, endigen. Die künstlerischen oder wissenschaftlichen Gedanken, welche in einem Werke enthalten sind, haben sich nach einem Zeitraume, welchen man gebräuchlicherweise auf etwa fünfzig Jahre feststellen kann, mit denen, welche in den nachfolgenden Werken enthalten sind, so vermengt, dass man sie nicht mehr als die ausschliesslichen Erzeugnisse der Vernunft ihres ersten Urhebers erkennen kann, und das Recht muss daher für diesen Letzteren ganz entfallen. Gewiss gibt es Werke, denen die Menschheit viel länger, auch nach mehreren Jahrhunderten, sich bedient. Zu Gunsten einer gerechten und einheitlichen zeitlichen Dauer des Rechtes gibt es aber, nebst den gewichtigen Gründen des gemeinschaftlichen Interesses, denen gemäss das neue Werk, welches aus dem Gemeingut der vorhergehenden Kenntnisse abgeleitet wurde, notwendig wieder in die öffentliche Herrschaft zurückkehren soll, und nebst den sehr grossen, bekannten Widerwärtigkeiten, welche eine ewige oder zu lange Dauer des ausschliessenden Rechtes auf das Werk darstellen würde, noch andere sehr starke Gründe. Es versteht sich wohl, dass gewisse Unterscheidungen nicht anwendbar sind, dass es auch nicht möglich ist eine vorläufige, technische Beurteilung abzugeben, um dem Werke im Verhältnis zu seiner Verdienstlichkeit eine besondere Dauer des Schutzes zuzuschreiben. Das Gesetz kann nicht für seltene Fälle vorsorgen, vielmehr muss es eine für alle Werke einzige Frist festsetzen.

Nun kann man gewiss nicht verkennen, dass diese Theorie in erheblichem Masse eine wahre Grundlage besitzt, und in sich viele gute Elemente der anderen Theorien enthält. Man kann sogar geradezu hinzufügen, dass die verschiedene Schätzung bezüglich der doppelten Gründe der Nützlichkeit und des sozialen Bedürfnisses die grossen Verschiedenheiten der nach den modernen Gesetzgebungen den Urheberrechten zuerkannten Schutzfristen bestimmt hat. Der grosse Fehler dieser Theorie ist sehr einfach damit zu erklären, dass diese keine Rechts-Theorie ist, d. h. sie gibt nicht die Grundlage an, worauf sich, zufolge eines vernünftigen Rechts, die zeitliche Dauer des gesetzgeberischen Schutzes gründet. Es ist wohl wahr, dass das Recht, als soziale Erscheinung, alle komplizierten Elemente, woraus seine Unterlage entsteht, in Rechnung ziehen muss. Nach einem Grundsatz, welcher auf Vico zurückführt, der aber, immer wiederholt, eine Art rechtlichen Schlussreimes geworden ist, soll man richtiger-

weise die Nützlichkeit und die Notwendigkeit als zwei immerwährende Quellen des Rechtes betrachten. Dazu kommt aber: Das rechtliche Phänomen ist bestimmter und entwickelter als die einfache soziale Erscheinung, und fordert daher noch andere Erklärungen. Die rein wirtschaftlichen Theorien können zwar richtig sein, aber sie müssen im Bereich des Rechtes durch die Rechts-Theorien vervollständigt werden. Man beachte jedenfalls, dass diese wirtschaftliche Theorie eine einheitliche Frist des Schutzes für alle Werke bedingt.

9. Eine Theorie, welche man grösstenteils als richtig erachten kann, ist jene, welche auf dem Wege des Grundsatzes der zeitlichen Dauer des Urheberrechtes die auch von Scialoja in seinem schönen Bericht über den Entwurf des italienischen Gesetzes so gut angedeutete Grundlage anerkennt.

Was die Gesetze über die immateriellen Güter und daher auch die Urheberrechte im weitesten Sinne zur Entstehung bringt, ist, auch nach dieser Theorie, die neue Erzeugung, welche ein Gut, d. h. einen Wert in unabhängigerweise zwischen geistigen und materiellen, künstlerischen und zur Betriebsamkeit gehörigen Elementen darstellt.

Der Unterschied in der Mitwirkung der Elemente kann sehr erheblich sein; solange aber eine schöpferische Tätigkeit besteht, sei sie künstlerischer oder zur Betriebsamkeit gehöriger Natur, hat man immer eine neue geistige Erzeugung und folglich ein Urheberrecht. Das geistige Element verändert sich unendlich in all den verschiedenen Arten neuer Erzeugungen, aber es fehlt niemals. Was hier jedenfalls entscheidend ist, ist nicht der geistige Charakter der erzeugenden Tätigkeit, sondern die Folge, die daraus entsteht, nämlich die Erzeugung eines immateriellen Gegenstandes, eines wirtschaftlichen Wertes, eines rechtlichen Gutes, wofür dem Erzeuger ein Recht des Genusses und der Ausbeutung zukommt. Die neue Erzeugung aber ist nicht ausschliesslich das Ergebnis der vom Erzeuger vollendeten Arbeit, sondern das neuer, eigener, individueller Elemente gemeinsam mit vorherbestandenem, aus dem Schatze des allgemeinen Kulturlebens entnommenen Elementen. Jedes Geisteswerk von den erhabensten bis zu den niedrigsten, ist, in verschiedenem Grade, das Ergebnis einer spezifischen Arbeit, welche entweder nur geistigen oder gleichzeitig geistigen und zur Betriebsamkeit gehörigen Inhalts ist. Es ist schliesslich das untrennbare Ergebnis der schöpferischen Tätigkeit des Urhebers und des gemeinschaftlichen geistigen Vermögens. Die innige Verschmelzung der beiden untrennbaren und unerkennbaren Teile ermöglicht keine

Unterscheidung zwischen ihnen; aber dem Urheber gebührt zwar sicherlich ein ausschliessliches Recht auf den eigenen Teil, nichts hingegen auf den anderen Teil, welcher aus der allgemeinen Quelle der öffentlichen Herrschaft geschöpft wurde. Indessen wegen der Unmöglichkeit der Unterscheidung wird das im materielle Werk im Handel, nicht nur mit Bezug auf des Urhebers eigenen Teil beschränkt, belohnt und geschützt, sondern für beide Teile in ihrer unzertrennlichen Verflechtung. Für eine gewisse Zeit also, d. h. solange der ausschliessende Absatz des Werkes und der Schutz des Gesetzes dauern, übt der Urheber sein Recht der Ausbeutung nicht nur mit Bezug auf den Teil des Werkes aus, welcher seine neue Ausarbeitung der gemeinschaftlichen Elemente ist, sondern auch auf den anderen Teil. Dies erklärt und rechtfertigt die Notwendigkeit, dem Urheberrechte nur eine zeitliche Dauer anzuweisen. Der Erzeuger kann nicht auf immer alle möglichen Vorteile des neuen Erzeugnisses beanspruchen, denn dieses entspringt nicht ganz seiner ausschliesslichen Arbeit, sondern zum Teil auch dem gemeinschaftlichen Grunde der menschlichen Kenntnisse.²⁴⁾

Bis zu diesem Punkte könnte die Theorie nicht richtiger sein und trifft genau mit derjenigen zusammen, welche Anton Scialoja im Jahre 1864 in einem einzigen, synthetisch klaren und scharfsinnigen Satze zusammengefasst hatte. Leicht sind daher einige unbegründete Gegeneinwendungen auszuschliessen. In der Tat zieht mancher Vertreter der Ewigkeitslehre unnütz den Vergleich zwischen dem Erzeuger der immateriellen Güter und dem Erzeuger materieller Güter um zum Schlusse zu gelangen, dass sich der eine wie der andere der Mitwirkung der Elemente Anderer bedienen, und dass dies die unvermeidliche Wirkung des sozialen Lebens selbst, der grossen Erzeugung und der wachsenden Arbeitsteilung ist. Der Vergleich ist unhaltbar, weil die Endziele verschieden sind. Die Mitwirkung der Mithelfenden in einer materiellen Arbeit wird belohnt, während die Beisteuerung der Elemente, welche die allgemeine Kultur ausmachen, ihrer Natur nach unentgeltlich ist.²⁵⁾ Bei der Erzeugung eines materiellen Gegenstandes erscheint die Arbeit eines Anderen als die eigene Tätigkeit einer einzelnen Person, welche einen Dienst leistet und ein Recht auf die festgesetzte Vergütung hat. Hingegen bei der Erzeugung immaterieller Güter stellt sich die Arbeit Anderer entweder unter

²⁴⁾ Vgl. Alexander-Katz, a. a. O. 23.

²⁵⁾ Vgl. Alexander-Katz, a. a. O. 20.

den nämlichen Bedingungen dar, wofür sie dann gleichfalls belohnt wird, oder sie bildet eine unendliche Reihe der einzelnen, in gemeinschaftliche Güter schon umgewandelten Tätigkeiten, dann ist sie notwendig unentgeltlich. Wegen der verschiedenen Natur des Gegenstandes werden die vorgenannten, spezifischer Arbeiten der materiellen Erzeugungen vergütet, hingegen sind die geistigen unentgeltlich.

Auch nützt die Bemerkung nicht, dass „der Schriftsteller und der Künstler, welche die gemeinschaftlichen Güter des bürgerlichen Lebens ausbeuten, nicht im mindesten die Anderen der Möglichkeit berauben, sich in gleicher Weise bedienen zu können“.

Es behauptet niemand, dass die einzelnen Urheber bezüglich der gemeinschaftlichen Sache ausschliessende Zueignungen machen, so dass dieselbe vermindert würde. Hier rufen wir die schönen Worte ins Gedächtnis zurück, womit Renouardt gerade das Gegenteil behauptete: „L'auteur — sagte er, — a grossi le trésor commun des idées, qui sans être propre à tels individus déterminés, est le vaste réservoir dans lequel tous pourront puiser, et qui ne fera que s'accroître par cela même que l'on y puisera davantage“.²⁶⁾

Was das Gesetz verhindern muss, ist, dass ein anderer sich der nämlichen, gemeinschaftlichen, geistigen Elemente bediene, um sich die Frucht der neuen, persönlichen vom Verfasser hinzugefügten Elemente zuzueignen. Hier aber handelt es sich um eine andere Frage. Das Recht des Publikums, der Allgemeinheit, das gegründet ist auf die Gemeinschaft des menschlichen Wissens, leitet nicht davon eine ausschliessende Zueignung zu Gunsten eines einzelnen Verfassers ab, noch zwingt es ihn zu einer widersinnigen Entschädigung für die ausgearbeiteten „geistigen Elemente zu zwingen, welche res communis omnium sind“; aber vielmehr prüft es nur, ob der Verfasser das Recht hat, implicite von allen anderen, beim Absatz eines jeden Exemplars, eine Vergütung auch für jenen nunmehr untrennbaren Teil des erzeugten, rechtlichen Gutes zu verlangen, welcher schon vorher bestand und eine gemeinschaftliche Sache aller war. Der Fortbestand des Urheberrechtes führt gerade zur unbeschränkteren Anerkennung dieses Rechtes, weil er dem Verfasser und seinen Mitbeteiligten erlaubt, zu jeder Zeit den Umtauschwert des Werkes zu verlangen. Das ist aber nicht gerecht, und man sollte in irgend einer Art die Möglichkeit, eine Vergütung auf die ganze neue Erzeugung zu verlangen, begrenzen. Sonst könnte der Verfasser mit der langen Reihe derjenigen, die ein Recht darauf besitzen, der Gesellschaft eine fortdauernde Beisteuer auch auf jenen Teil

²⁶⁾ Renouardi, Traité des droits d'auteur, Paris 1838, I, § VIII, S. 460.

seiner Arbeit auferlegen, welcher ihm nicht angehört, untrennbar ist und ihm nicht auf unbestimmte Zeiten ein ausschliessliches Recht beilegen soll. Da aber auch über ein Geisteswerk das wirtschaftliche Gesetz des Angebots und der Anfrage herrscht; überdies es natürlicherweise widersinnig ist, bezüglich jedes Werks einen verhältnismässigen Preis nur für den neuen Teil vorzuschreiben; da es daher unmöglich ist, die Einschränkung der Belohnung in den einzelnen, materiellen, Wertrelationen des Werkes zu vollziehen; so bleibt nur übrig, die Dauer des Rechtes zu begrenzen und auf solche Weise wird die Gerechtigkeit ganz und gar nicht verletzt.²⁷⁾ Mit anderen Worten: Die Begrenzung, welche auf den Gegenstand fallen sollte, fällt auf den Schutz und genauer auf die Rechtsdauer. Nur so ist es möglich, das Recht des Einzelnen mit dem der Allgemeinheit zu vereinigen, wie seinerzeit Renouard, durch die Entwicklung des gerechten Grundsatzes, empfahl: „une loi sur cette matière ne saurait être bonne qu'à la double condition de ne sacrifier ni le droit des auteurs à celui du public, ni le droit du public à celui des auteurs“.²⁸⁾ Hier stehen nicht nur die Interessen, sondern auch das Recht entgegen. Nur so ist es möglich, die Widersinnigkeit einer Zueignung ohne Entschädigung zu vermeiden. Wenn das ausschliessliche Recht des Verfassers aufhört, hat derselbe in der Tat, als Entschädigung, nebst anderen noch möglichen Vorteilen, schon eine lange Reihe von Vergütungen auf einen Teil des Werkes erhalten, welcher ihm nicht angehörte. Wenn man daher, anstatt die Vereinigung der entgegengesetzten Rechte anzunehmen, den Gedanken der Zueignung des geistigen Eigentums aufnehmen wollte, ist es klar, dass dieser Zueignung eine gewisse Entschädigung entspricht. Wenn hingegen die Dauer des Schutzes lang ist, und wenn man den absteigenden Nutzen des Werkes in Rechnung zieht, kann man sagen, dass diese Entschädigung mit einer angemessenen Freigebigkeit bewilligt wurde.

Bei der Bestimmung der zeitlichen Dauer wirken endlich die verschiedenen sozialen Elemente der Nützlichkeit, der Notwendigkeit, der gesetzgeberischen Überlieferung usw. mit; hingegen darf, wie man gesagt,²⁹⁾ das Kriterium der wechselseitigen Beziehung zwischen der Dauer des Rechtes und dem Grade der geistigen, für das Werk erforderlichen Tätigkeit nicht mitwirken. Leider hat man geglaubt, hierdurch die verschiedene Dauer der

²⁷⁾ So Alexander-Katz, a. a. O.

²⁸⁾ Renouard, a. a. O. S. 437.

²⁹⁾ Alexander-Katz a. a. O. S. 17 ff.

Fristen des Schutzes zu erklären, welche für die verschiedenen Urheberrechte im Gebiete einer und derselben Gesetzgebung aufgenommen wurden; und man hat hinzugefügt, dass die Vergleichbarkeit oder Messbarkeit der Dauer des Rechtes mit der grösseren oder kleineren Menge der angewandten geistigen Arbeit ein Gefühl der zuteilenden Gerechtigkeit befriedige. Genau genommen würde sogar die Dauer nicht nur vom Grade der in das Werk übertragenen geistigen Tätigkeit abhängen, sondern vor allem von dem Masse, in welchem man die spezifische Arbeit des Verfassers dem gemeinschaftlichen Vermögen der Kenntnisse zugerechnet hat. Die Dauer, hat man gesagt, soll um so eingeschränkter sein, je kleiner der Teil ist, welchem der Erzeuger aus dem Eigenen der ausgearbeiteten, geistigen Materie hinzufügt, d. h. je grösser der Teil ist, welcher der Allgemeinheit angehört, und wofür dem Urheber gar keine Entgeltung zukommt.³⁰⁾

Diese letzte Folgerung, zu der man die Theorie der Spezifikation führen will, scheint mir nicht richtig. Bei genauem Zusehen stellt sich gewiss dem Prinzip nach ein strenges Verhältnis zwischen den Grenzen der Dauer und den Grenzen der persönlichen Ausarbeitung als eine gesetzgebende Vollkommenheit dar. Dies würde aber für jedes Werk eine vorläufige, dem Stoffe nach widersinnige und unmögliche Prüfung über die vom Vermögen der gemeinschaftlichen Kultur entnommenen Elemente und über jene, die der Verfasser aus Eigenem hinzugefügt hat, verlangen. Solch eine Unterscheidung, so wie die andere über den Wert jedes einzelnen Werkes gehört offenbar zu jenen, welche Scialoja mit Recht unausführbar nennt. Und die praktische Widersinnigkeit dieser Unterscheidung ist so gross, dass niemand daran gedacht hat sie ernsthaft zu unterstützen. Dann hat man Zuflucht auf ein Auskunftsmittel genommen, welches zum Teil der Widersinnigkeit ausweicht, aber nicht mehr die strenge Folgerung aus der Theorie der Spezifikation ist. Man war der Meinung, wie ich glaube, dass den verschiedenen Gruppen von Werken der männlichen Art als Grundregel eine Wertbestimmung über das Verhältnis zwischen persönlichen und gemeinschaftlichen Elementen entspreche. Die Dauer des Rechtes würde also von der Art abhängen, welcher das Werk angehört.

Auch wenn man, wie ich, versucht, auf diese Weise dieses Auskunftsmittel zu erklären, ist doch der Schluss nicht stichhaltig, noch verschwindet das Hindernis.

³⁰⁾ Alexander-Katz, a. a. O. S. 21.

Wenn in der Tat die innige Verschmelzung der persönlichen und gemeinschaftlichen Elemente die Unterscheidung schon in einem Werke unmöglich macht, wie könnte es je für eine ganze unendliche Reihe von Werken geschehen, welche in dem nämlichen Gebiet der Erzeugung enthalten sind, und daher als Synthesis einer ganzen Kategorie betrachtet werden? Und wenn man diese sehr sonderbare Durchschnittsdosis der persönlichen Ausarbeitung in den verschiedenen Kategorien der Geisteserzeugung auch als einfache Hypothese annehmen wollte, würden nicht etwa grosse Widrigkeiten vorkommen, wenn man derart so viele verschiedene Zeiträume der Dauer unterscheidet? Man richte vor allem sein Augenmerk auf den sinnbildlichen Fall: Ein zur Kategorie gehörendes Werk, das höher geschätzt wurde, und daher länger geschützt wird, kann eine mindeste Dosis der geistigen Ausarbeitung haben, während ein zur Kategorie gehörendes, minder geschätztes Werk, welches mit einem sehr beschränkten Schutze versehen ist, eine grösste Dosis solcher Ausarbeitung haben, und unendlich die mindeste Dosis des anderen übertreffen kann. Wo ist also noch die behauptete Verhältnismässigkeit jener von mir sogenannten „durchschnittlichen Dosis“? Man würde sogar ein entgegengesetztes Verhältniss haben. Im einzelnen Falle würde die mindeste Frist des Schutzes der höchsten geistigen Mitwirkung entsprechen. Und wenn man aufrichtig sein will, soll man den Sinn der Wirklichkeit rein und sicher beibehalten und frei anerkennen, dass die Gerichtsordnung gewisse Unterscheidungen nicht machen kann.

Nach dem bisher Gesagten ist klar, dass, wenn die zeitliche Dauer des Urheberrechts ihren guten, rechtlichen Grund in der Vereinigung zwischen dem Rechte des Einzelnen und dem Rechte der Gemeinschaft hat, die verschiedene Dauer in den mannigfaltigen Gattungen der geistigen Erzeugnisse hiegegen nichts beweisen kann.

Die wenigen Gesetze, die sich mehr von diesem genauen Kriterium entfernt haben, haben den Weg der Willkür folgen wollen, welche von schlecht begriffenen Gründen der Gelegenheit und der sozialen Interessen eingeflösst wurde. Andere hingegen haben den rechten Weg eingeschlagen, da sie wenigstens allen literarischen, künstlerischen und wissenschaftlichen Werken eine gleiche Behandlung zugestehen, während sie von der vollständigen Einigung die Erfindungen und die Modelle der Fabriken ausschliessen.

Die wesentliche Gleichheit des Rechtes in allen geistigen Erzeugungen bedingt, als nötige Folge, die gesetzgeberische Einheit in der ganzen Materie und die einheitliche Frist der Dauer des rechtlichen Schutzes. Das wäre der beste Ausdruck des rechtlichen Fortschrittes.

Weil man aber aus praktischen Gründen eine verschiedene Lage den Rechten für die Erfindungen und den Rechten für die Fabrikmodelle und Zeichnungen zu geben pflegt, wäre es wenigstens wünschenswert, dass die Einigung sich aufrecht erhalte und sich immermehr in Bezug auf alle anderen Werke und alle anderen geistigen Erzeugnisse verbreite.

Der Streit der Strafrechtsschulen und die Praxis.

Von

Alfred Amschl.

Seit der Mensch zum Selbstbewusstsein erwachte, klappt ein Riss in seinem Innern, ebenso schmerzlich als unheilbar, und doch, dieser Zwiespalt ist gleichbedeutend mit dem menschlichen Sein; er wird bleiben, solange der Mensch auf Erden bleibt, als sein ewiges Erbe, davon er sich niemals loszuringen vermag, das ihn quält als unlösbares Rätsel, das seine Kraft anspannt im unendlichen Kampfe, der Leben bedeutet und nichts anderes ist als das Leben selbst.

In der Gedanken- wie in der Erscheinungswelt strebt dieser Dualismus nach Vereinigung. Versöhnen sich die Gegensätze, dann werden sie zum Ausgangspunkt einer neuen Bewegung und so fort in's Unendliche. Dieses Wechselspiel, es gehorcht dem Diktate eines Gesetzes, das unerbittlich jede Wirkung an eine Ursache knüpft, des Kausalgesetzes.

Wie wir ihn auch nennen wollen, jenen Dualismus, dem der menschliche Geist niemals entrinnt, mag er sich an die Welträtsel heranwagen oder zum Alltäglichen hinabsteigen, — es wechseln nur die Namen, es wechselt bloss die Form; das Wesen bleibt stets dasselbe. Geist und Materie, Inhalt und Form, Kraft und Stoff, Denken und Ausdehnung, Raum und Zeit, Phänomen und Noumen, Subjekt und Objekt, An-sich und Für-sich, Analyse und Synthese, Induktiv und Deduktiv, Macht

und Recht, — es sind nur zwei verschiedene Seiten einer und derselben Kraft oder sie sind gar identisch und verschieden nicht dem Wesen nach, sondern nur begrifflich. Mögen sie für die Welt des Seins auch in Eins zusammenfließen, für die Welt des Denkens lösen sie sich auf in jenen ewigen Dualismus, der den Tod zum Leben erweckt und Leben ist.

Nicht nur in der intelligibeln, auch in der empirischen Welt bekriegt sich dieser Dualismus. Vielleicht liegt der Unterschied darin, dass dort die Gegensätze nach Vereinigung streben, während sie hier sich zu fliehen scheinen. Wir sagen „scheinen“, weil sie schliesslich doch zur geschichtlichen Einheit zusammenfließen und so jenen Linien des Erdkreises gleichen, die zwar unserem Vorstellungsvermögen parallel dünken, schliesslich aber doch in einen und denselben Pol münden. Mag es eine Versöhnung geben zwischen Idealismus und Realismus, zwischen klassisch und romantisch, unversöhnt kreisen durch die Geschichte jene Weltanschauungen, die wir durch Begriffe wie Reaktion und Fortschritt, konservativ und radikal, klerikal und liberal und dergleichen unterscheiden. Am rollenden Rad der Zeit dreht sich einer dieser dualistischen Kontraste nach oben und erlangt die Herrschaft, um wieder hinabzutauchen ins Geleis, aus dem er sich emporgeschwungen, bis er wieder nach aufwärts steigt und so fort. Niemals wird voller Sieg der einen oder der anderen dieser Ideen erblühen und sollten je die Gegensätze sich versöhnen, dann ersteht der neuen Einheit sofort ihr Gegenüber und der alte Kampf nimmt seinen Anfang, nicht aber sein Ende.

Zwei Weltanschauungen befekden sich auch im Streite zwischen Determinismus und Indeterminismus. Der Kampf tobt erbittert, allein vielleicht hat er seinen Höhepunkt schon erreicht, denn er wird persönlich, — ein Zeichen, dass die sachlichen Hilfsquellen versiegen, — und Kompromisse dämmern, die zwar noch nicht Versöhnung bringen, aber zu neuer Bewegung führen können.

Je nach der Weltanschauung löst sich auch das Willensproblem. Es fragt sich nur, ob die beiden Gegensätze vielleicht doch, gleich jenen Linien des Erdkreises, zu demselben Ziele führen. Freies Wahlvermögen; freie Motivation; Liszt's Schutzprinzip und Birkmeyers Vergeltungsgrundsatz, — in einem Punkte.

berühren sie sich: die Verantwortlichkeit des Menschen lassen sie beide gelten. Der Wert des Schulstreites wird überschätzt. Nicht der Wert geistiger Arbeit, nicht die Summe von Talent, die dieser Kampf uns offenbart; denn in der Tat, mögen wir uns zu dieser oder jener Schule bekennen, wir müssen stolz sein auf den Glanz der gegnerischen Waffen, — allein der Wert für das wirkliche Leben, für Gesetzgebung und Praxis.

Auch der strengste Determinist wird Unfreiheit des Willens nicht mit permanentem psychologischen Zwang oder unlenkbarer Reflexfähigkeit gleichstellen; er muss zugeben, dass der Mensch durch bewusste Motive zum Handeln bestimmt wird. Mag auch in den Höhen der reinen Vernunft die Vorstellung von der Willensfreiheit an der ehernen Herrschaft des Kausalgesetzes zerschellen, — in den irdischen Niederungen der praktischen Vernunft mögen wir dreist von freiem Willen sprechen anstatt von freier Motivation. Das eine bleibt jedermann verständlich, das andere nur wenigen Auserwählten. Und so treffen sich die Gegner bereits auf der Brücke.

Nun aber der Dualismus zwischen Vergeltungs- und Zweckstrafe. Auch die Gegner des Sühneprinzips leugnen nicht die Notwendigkeit der Strafe. Sie besteht eben, sie ist so alt als die Menschheit und dieser ontologische Beweis wird unterstützt durch die Existenz des Widerspiels: Lohn und Strafe entspringen einem niemals erlöschenden Bedürfnisse. Sowie längst verschwundene Zeiten nur durch körperliche Schmerzen den Menschen von Freveltaten abhalten konnten, so gilt uns heute noch die Strafe als Übel, notwendig, um durch ihre Androhung jenen Anordnungen Respekt zu verschaffen, deren wir bedürfen, um nicht in einem Krieg aller gegen alle unterzugehen. Der Grundsatz herrscht in der Familie, die dem Staate seine Unterlage schafft, — er herrscht im Staate selbst, den wir nur dann richtig erfassen, wenn wir ihn uns nicht als die Summe der Regierenden vorstellen, sondern als Eins mit der Gesellschaft, die sich im Staat organisiert.

Sowie das Züchtigungsrecht in der Familie den Zweck verfolgt, Ungebühr zu vergelten, von künftiger Ungebühr abzuhalten und das Erziehungswerk zu fördern, so auch das Strafrecht des Staates. Der Staat wird sich hüten, für die eine oder die andere Schule Partei zu ergreifen, ebenso aber auch der Gesetz-

geber. Jener, weil er auf keinen der beiden Zwecke: Vergeltung und Abhaltung, verzichten darf, — dieser, weil das Gesetz, mag es immerhin Kind seiner Zeit und der herrschenden Weltanschauung sein, für alle gilt, von allen geachtet, von allen aber auch gekannt und verstanden sein will.

Die Praxis verlangt, was sie braucht. Sie weiss sehr wohl, dass die Strafe nicht mehr Vergeltung allein, nicht bloss Racheakt sein kann. Sie weiss, dass Generalprävention nicht nur abhaltend, sondern auch erziehlich wirken soll. Sie weiss aber auch, dass die Strafe als blosser Schutzmassregel nicht ausreicht, weil sie nicht nur auf schwere, sondern auch auf geringe Übeltaten hinzielen muss. Merkwürdig, dass gerade jene Weltanschauung, aus welcher der Determinismus hervorspriesst, obwohl teleologischen Doktrinen abhold, die Strafe nur als Zweckstrafe gelten lässt. Einen Zweck verfolgt auch die Vergeltungsstrafe und vergeblich wird man das dem Menschen innewohnende Vergeltungsbedürfnis ableugnen. Der im Ehrenpunkt getroffene verlangt Genugtuung. Die Strafandrohung wirkt abhaltend, die Strafe für den einzelnen Fall kann doch nur Vergeltung sein, sie wird den Beleidiger weder bessern noch erziehen, noch als Schutzwall zwischen ihn und die menschliche Gesellschaft sich drängen.

Die Gesellschaft will nicht nur vor Keulenschlägen gesichert sein, sie verlangt auch für Nadelstiche Genugtuung. Der Praktiker weiss, dass nichts die Bevölkerung mehr reizt und erbittert, als jene schikanösen Nadelstiche, die ihr ungeschickte Gesetze oder ungeschickte Gesetzwächter zufügen. In gleichem Maass empfindet die Gesellschaft zahlreiche Gesetzesverletzungen, die zwar nicht straflos bleiben, aber nur mit ganz geringer Strafe belegt werden können, als schikanöse Nadelstiche, die auf ihre Nerven einen pathologischen Reiz üben, auf den der Nerv unwillkürlich reagiert. Da kann denn wohl nur von Vergeltung die Rede sein.

Der moderne Determinismus scheidet Augenblicks- und Zustandsverbrecher. Für jene verlangt er Abschreckung, für diese Besserung, sofern sie besserungsfähig sind, sonst aber Strafe zum Schutze, zur Sicherung der Gesellschaft.

Ist es schon im Einzelfalle sehr schwer, den Nachweis zu liefern, ob ein Delikt das Werk des Augenblickes oder das

Produkt eines Zustandes gewesen, so wird man vergeblich nach einer Instanz forschen, die verlässlich ein Urteil über Besserungsfähigkeit oder Unverbesserlichkeit zu fällen vermöchte. Bis jetzt haben sich die Vorhersagungen nur zu häufig als trügerisch erwiesen. Die Sicherung der Gesellschaft vor dem gewerbs- oder gewohnheitsmässigen Verbrechen (falls es das letztere gibt) könnte doch nur durch lebenslängliche Gefangenschaft erzielt werden, — am unfehlbarsten durch Vollzug der Todesstrafe!

Das ist der von Birkmeyer wohl erkannte wunde Punkt des Modernismus, dass er den Schutz der Gesellschaft nur abhängig macht von einer strafbaren Handlung. Wir zweifeln nicht an der Pflicht des Staates, Verbrechen zu verhüten, allein diese Pflicht liegt jenseits der Grenzen des Strafrechtes. Spezialprävention, Besserung, Fürsorge, vielleicht auch Rehabilitation, all dies zählt ebensowenig zu den Aufgaben des Strafrechtes, als Sicherung der Gesellschaft vor gemeingefährlichen Elementen.

Übertragen wir die Lösung des Willensproblems vom Boden der Spekulation auf jenen der Empirie, dann ist der Streit für die Bedürfnisse der Gesellschaft, der Kriminalpolitik und des allgemeinen Rechtsbewusstseins geschlichtet. Das Wort Spinozas „Verstand und Wille sind eins und dasselbe“ wird zur Wahrheit. Der Streit zwischen Vergeltungs- und Zweckstrafe wird übertönt durch den Ruf: „Die Strafe, das Strafrecht ist, und alles was ist, ist vernünftig“.

Dem Verstande wie dem Willen zieht die Individualität natürliche Schranken. Der normale Mensch bereitet wenig Verlegenheiten, vorausgesetzt, dass er wirklich existiert. Normal an Körper und Geist, wäre der normale Mensch auch der ideale Mensch, das Ideal aber existiert in Wirklichkeit nicht. Allein wir wissen, was wir unter normalem Menschen zu verstehen haben. Er existiert für die empirische Welt, und wie wir mit einer philosophischen Lizenz uns des Ausdruckes Willensfreiheit auch vom Standpunkte des Determinismus bedienen können, so nennen wir normal jeden Menschen, der vom Durchschnitt nicht nach unten abweicht. Er weiss, was das Gesetz ihm droht, und das Gesetz droht ihm, was er weiss. Sobald aber Verstand und Wille noch nicht ausgereift sind oder unter dem Durchschnitt stehen, beginnt die Schwierigkeit.

Zu den Willensschwachen zählen wir zunächst die Jugendlichen, weil bei ihnen Verstand und Wille noch in der Entwicklung begriffen sind, von der man noch nicht weiss, ob sie zum Guten oder zum Bösen führen wird. Allenthalben bricht sich die Überzeugung Bahn, dass die Jugendlichen nicht mit dem Maßstabe gemessen werden dürfen, den man an Erwachsene anlegt. Ob sich die Festsetzung einer Altersgrenze empfiehlt, wer wagt die Frage zu verneinen? Solange der Voluntarismus die Herrschaft im Rechte sich nicht erobert, werden wir der Ziffern nicht entraten können, mögen wir auch zugestehen, dass es Frühreife unter, dass es Unreife über der Altersgrenze gibt. Der Hebel ist anzusetzen an der Verwahrlosung, bevor sie zur Straffälligkeit gedeiht. Zwangserziehung und Fürsorge darf sich nicht auf die Verwaisten beschränken. Unverwaiste sind ihrer oft häufiger bedürftig. Ob Strafe notwendig, ob sie Vergeltungs- oder Zwecksstrafe sei, richtet sich nach dem einzelnen Falle. Verrohte und bis auf den Grund verdorbene Jugendliche bilden für die Gesellschaft eine stete Gefahr. Die Strafe gewährt Schutz nur solange sie dauert. Die der Strafe nachfolgenden Sicherungsmassregeln fallen in den Wirkungskreis der politischen Behörden und Zivilgerichte. Der Strafvollzug muss die Jugendlichen vor Ansteckung und Verschlechterung bewahren. Die Reform des Vollzuges der gerichtlichen Vor- und Strafhaft lässt sich nicht mehr aufhalten. Allein die Reform bleibt Stückwerk, wenn sie nicht mit einer Reform des polizeilichen Verfahrens Hand in Hand geht. Die Polizei fahndet nach dem Verbrecher ohne Rücksicht auf sein Alter und verwahrt ihn in ihren Gefängnissen. Dort nimmt das Strafverfahren seinen Anfang, und sein Ende findet es nicht selten in den Schubarresten. Dort sollen die Jugendlichen vor moralischer Infektion durch verderbliche Elemente bewahrt werden.

Lebhaft wogt der Kampf um die Behandlung der vermindert Zurechnungsfähigen. Die Meinungen gehen weit auseinander, die einen kehren sich gegen die Bestrafung überhaupt, die andern verlangen Sonderbehandlung. Wir glauben, dass sich die Praxis weder für die einen noch für die andern erklären kann. Sowie wir kaum einen Menschen finden, der nicht in irgend einem Belange von der Norm abweicht, so liesse sich vielleicht bei jedem in irgend einem intellektuellen

oder moralischen Belang ein Keim der Minderwertigkeit feststellen. Wird ja die Frage doch erst akut, sobald das Individuum in offenkundigen Widerstreit mit dem Gesetze gerät. Die in den Strafanstalten gemachten Wahrnehmungen ergeben, dass die weitaus grössere Zahl der Sträflinge deutliche Zeichen der Minderwertigkeit verrät. Eine dritte Kategorie zwischen Zurechnungsfähigen und Zurechnungsunfähigen lässt sich nicht aufstellen. Die vermindert Zurechnungsfähigen sind eben, wie der Name dartut, zurechnungsfähig. Selbstverständlich, dass die Zurechnungsfähigkeit unzählige Grade und Abstufungen in sich schliesst. Aus diesem Grunde lässt sich auch eine Bestimmung, Klärung oder Abgrenzung des Begriffes unmöglich erzielen. Jedermann gestaltet ihn nach seinem subjektiven Empfinden. Die Begriffswelt aber ist Domäne des Verstandes und nicht des Gefühls. Die Einführung der verminderten Zurechnungsfähigkeit als Zwischenstufe in das Strafgesetz wäre wegen ihrer Unfassbarkeit und Unbestimmbarkeit nichts anderes als ein Durchbruch des Rechtes zugunsten der Willkür.

Man steht vor einem Dilemma. Einerseits drohen gerade von den vermindert Zurechnungsfähigen der Gesellschaft die grössten Gefahren, anderseits aber drängt ihr Zustand zu milderer Behandlung. Schwäche der Verstandes, des Willens, Schwachsinn, muss vom Gesetz als Milderungsumstand anerkannt werden. Die Massnahmen zum Schutz und zur Sicherung der Gesellschaft richten sich nach dem Typus des Minderwertigen und nach der Art der Straftat. Jugendliche unterliegen den für ihre Behandlung geltenden Vorschriften, Gemeingefährliche sind nach verbüsster Strafe den politischen Behörden zu überweisen, Schwachsinnige der Obsorge des Zivilrichters anzuvertrauen. Straflosigkeit müsste das allgemeine Rechtsempfinden tief verletzen und die Unsicherheit ins Unerträgliche steigern. Gerechterweise könnte Straflosigkeit dann auch jenem nicht versagt werden, der seine Tat in heftiger Gemütsbewegung, Zorn, hochgradiger Aufregung verübt hat, in einem Zustand also, der verminderter Zurechnungsfähigkeit gleichkommt. Erziehung des Minder- zum Vollwertigen lässt sich nicht erhoffen.

Ausgeschlossen von Strafbarkeit ist derjenige, welcher zurzeit der Tat wegen seines kranken Geisteszustandes oder wegen Störung des Bewusstseins unfähig war, das Strafbare

seines Tuns einzusehen, oder den Anreiz zur Verfehlung gegen das Gesetz zu beherrschen. Widernatürliche Triebe zur Begehung einer Straftat heben für sich allein die Verantwortlichkeit nicht auf. Präzise Fassung des Gesetzes über Unzurechnungsfähigkeit wird kaum möglich sein. Vor allem soll sich das Gesetz hüten, in seinem Text Stellung zu nehmen zum Streit über das Willensproblem. Der gesunde Menschenverstand war allezeit der beste Richter und dieser wird auch am verlässlichsten sagen, wann die strafrechtliche Verantwortlichkeit erlischt.

Dreierlei wäre zu berücksichtigen:

1. Aufhebung des Bewusstseins macht selbstverständlich straflos. Ihrer zu gedenken hat das Gesetz nicht nötig, denn aufgehobenes Bewusstsein schliesst die Begehung einer Übeltat aus.

2. Die Frage der Zurechnungsfähigkeit lässt sich im einzelnen Falle nur lösen im Zusammenhange mit der während dieses Zustandes verübten Tat. Die Störung in einer Provinz des Seelenlebens lässt häufig andere Provinzen unberührt.

3. Die Frage, ob Sachverständiger oder Richter über Zurechnungsfähigkeit zu entscheiden hat, wird unbefangene Prüfung zugunsten des Richters lösen müssen. Er trägt die Verantwortung für seinen Spruch vor der Bevölkerung und vor der höheren Instanz. Der Ausspruch des Sachverständigen erhebe sich zum inappellablen Urteil. Der Rechtszug an eine Fakultät, die bei geschlossenen Türen aus den Akten prüft und den Fall nur vom medizinisch-pathologischen Gesichtspunkte betrachtet, böte zu wenig Gewähr für die Rechtssicherheit.

Stets bleibt der Arzt der wichtigste Berater des Richters, der ihm vertrauen kann, der aber seine Augen offen behält und mit seinen Zweifeln nicht zurückhalten wird, falls ihm das Gutachten des Sachverständigen Bedenken wachruft, insonderheit dort, wo es nicht auf objektive Befunde, sondern auf Erfahrung und Menschenkenntnis sich aufbaut.

Nicht selten differieren die Gutachten der behandelnden oder Anstaltsärzte mit denen der Sachverständigen. Hier muss der Richter hören, entscheiden und die subjektiven und objektiven Grundlagen der widersprechenden Gutachten, nötigenfalls nach gepflogenen Erhebungen, prüfen. Das Band, das den behandelnden Arzt mit dem Patienten verknüpft, ist ein wesentlich

anderes als jenes, das sich zwischem dem Sachverständigen und dem Gegenstande seiner Beobachtung schlingt. Es ist loser, gestattet dafür aber freiere Bewegung.

Wenngleich der Richter eines gewissen Maües psychiatrischer Kenntnisse nicht entbehren kann, so scheint es doch bedenklich, den Juristen zum Studium der Psychiatrie zu zwingen, sei es durch Obligatkollegien auf der Universität, sei es durch Kurse in der Praxis. Nichts ist schlimmer als Halbwissen. Es verleitet zum Dünkel, als ob man mit dem Fachmann, der das Studium nicht nebenher, sondern als Lebensberuf treibt, konkurrieren könnte, und begünstigt Konflikte. Das psychiatrische Fach kann vom Studium der Medizin nicht abgelöst werden. Schon aus diesem Grunde sind Spezialstudien für Juristen nur Dilettantenarbeit. Für den Juristen ist aber auch ein Fortschreiten in dieser Wissenschaft, ein Schritthalten mit ihren Forschungen, kaum möglich; er bleibt dort stehen, wo sein Studium aufgehört hat.

Zu den Willensschwachen oder Unfreien zählen auch die Trunkenen. Nach allgemeinen Grundsätzen ist Volltrunkenheit Strafausschliessungsgrund, mag ihre Nachweislichkeit auf noch so grosse Schwierigkeiten stossen. Allein der Volltrunkene bleibt, sofern es sich nicht um pathologische Zustände handelt, dafür verantwortlich, dass er sich angetrunken hat. Vom sozial-ethischen Standpunkte wäre Trunkenheit als Straferhöhungsgrund zu befürworten. Mildere Behandlung der Säufer privilegiert den Rausch. Nichts ist widerlicher im Gerichtssaal, als die Beteuerung, dass man in Besoffenheit gehandelt, und als die Beweisführung zu gunsten dieses Umstandes. Behandlung des Rausches als Erschwerungsumstand würde im Handumdrehen die Praxis ändern: Der Angeklagte wäre nicht müde, Zeugen für seine Nüchternheit aufzubieten. Allein soweit sind wir noch nicht und ein darauf abzielender legislativer Antrag hätte kaum Aussicht auf Erfolg. So gibt es heute nur einen sehr problematischen Schutz vor dem Trunkenbold, einem der lästigsten Parasiten der menschlichen Gesellschaft, dem sein Laster geradezu einen Freibrief ausstellt zur Begehung strafbarer Handlungen. Er verübt ein Verbrechen, wird als chronischer Alkoholiker für zurechnungsunfähig erklärt, wandert ins Irrenhaus, woselbst ihm Gelegenheit zur Befriedigung seines Triebes fehlt, wird dann als

geheilt oder gebessert entlassen, feiert seine Freiheit durch einen lang ersehnten Potus, begeht wieder ein Verbrechen und dann beginnt der Kreislauf von neuem.

Taubstummheit bewirkt nicht unter allen Umständen Zurechnungsunfähigkeit. Taubstumme, die entsprechenden Unterricht genossen haben, können strafrechtlich immerhin verantwortlich sein, mag auch ihr Zustand als der verminderter Zurechnungsfähigkeit mildernd wirken. Taubstumme ohne Unterricht sind Blödsinnigen gleichzuachten.

Mit den Gefängnissen allein kommen wir in allen diesen Fällen nicht aus. Als Erziehungsanstalten können wir sie nur in beschränktem Maße gelten lassen; ihre Einrichtung, ihre Organisation spricht dagegen. Nur für Analphabeten sind sie bei entsprechender Strafdauer wirklich Schule. Wir brauchen Schutz-, Heil- und Sicherungsanstalten neben und nach den Gefängnissen mit anderer Einrichtung, anderer Organisation. Wir brauchen aber auch Nebenanstalten in organischer Verbindung mit den Gefangenhäusern, so z. B. Adnexe für irre Verbrecher, das ist für solche, die während der Straftat in geistige Krankheit verfallen sind, während wir für verbrecherische Irre, das sind solche, die das Verbrechen im Zustande der Unverantwortlichkeit begangen haben, Sonderabteilungen in den Irren- und Siechenhäusern verlangen müssen, bestimmt, den Pflingling solange zu verwahren als nicht die Verwaltungs- oder Gerichtsbehörde seiner Freilassung zustimmt.

Wir sind mit unserer Skizze zu Ende. Nun, da wir sie geschrieben, wird uns klar, wie wenig neues wir bieten konnten. Aber auf so manchem Tätigkeitsfelde lässt sich das Alte nicht oft genug wiederholen. Wir nehmen nicht Partei für die eine oder für die andere Strafrechtsschule. Wir bewundern ihre Leistungen, wir verehren ihre Träger. Wir empfinden klar, dass beide Strömungen schliesslich doch zum gleichen Ziele führen und das ist für die Praxis genug. Sie fragt nicht, ob des Menschen Wille frei ist oder unfrei, sie fragt nur, ob der Mensch die Verantwortung trägt für sein Tun und Handeln. Die Verneinung dieser Frage würde die Grundlagen der Sittlichkeit und Religion, des Staates und der Gesellschaft erschüttern. In der Bejahung dieser Frage aber versöhnt sich der Dualismus beider Schulen.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Das Verhältniß der nationalökonomischen Theorien zu den philosophischen Systemen im antiken Griechenland.

Von Wladislav Zaleškij,

Ordentlicher Professor an der Universität Kasan.

(Fortsetzung.)

Die Bürger der höheren Klassen dürfen kein Eigentum besitzen — weder Wohnungen, noch Niederlagen, in welche der Eintritt für irgend jemanden verboten wäre; die Nahrung muss ihnen von Seiten der Bürger niederer Klasse — als eine gerechte Vergeltung für ihren öffentlichen Dienst — geliefert werden, damit sie alles Notwendige in hinreichender Menge — ohne Überfluss und ohne Mangel — bekommen; sie wohnen in gemeinsamen Behausungen und haben gemeinschaftliche Tafel; keine Ausnahme, nicht einmal für die Frauen, wird gestattet; diese erhalten eine mit den Männern gleiche Erziehung, wohnen mit ihnen zusammen und bekleiden dieselben Ämter, sofern sie daran nicht durch die natürliche Schwäche ihres Geschlechtes gehindert werden.²⁴⁾

Infolge der Abschaffung des Eigentums innerhalb der höheren Klassen, bemerkt Platon an einer anderen Stelle,²⁵⁾ werden die Bürger von allerlei Zank und Streit, die bei den gegenwärtigen Zuständen wegen vermögensrechtlicher Missverständnisse alltäglich vorkommen, gänzlich befreit sein.

Neben dem allvollkommenen Idealstaate entwirft Platon einen Gesetzesstaat, in welchem das Ideal der besten Staatseinrichtung nur annäherungsweise, der Unvollkommenheit menschlicher Natur angemessen, sich verwirklicht.

Die Kommunistische Anlage der Lebensweise der höheren Klassen des Idealstaates wird im Gesetzesstaate durch andere, lebensstauglichere Prinzipien ersetzt.

²⁴⁾ Platonis dialogi Band III, Teil 1, S. S. 163, 222, 223, 224, 227. 230 (5. Buch des „Staates“).

²⁵⁾ O. c. Band III, Teil 1, S. 244 (5. Buch des „Staates“).

Für bewegliches Vermögen ist das Institut des Privateigentums erhalten; das Immobilienvermögen, der Grund und Boden, aber gehört dem Staate und wird den Bürgern nur zu lebenslänglichem Niessbrauch stückweise zugeteilt; keiner darf seinen Anteil veräussern, vererben kann man ihn nur auf einen seiner Söhne oder, wegen Mangels an leiblichen Kindern, auf einen Adoptivsohn.²⁶⁾

Den Bürgern ist es nur erlaubt, sich mit Ackerbau, durch Anwendung der Sklavenarbeit, zu beschäftigen;²⁷⁾ die Handwerke aber treiben und den Handel dürfen nur die Metoeken, d. h. innerhalb der Grenzen des Staates angesiedelte Ausländer (Einsassen).²⁸⁾

Die Vermögensungleichheit liess Platon im Gesetzesstaate zu, doch hat er ihr ziemlich enge Grenzen gesetzt. Da niemand seinen Grundanteil veräussern darf, bilden diese Anteile das Minimum der Vermögenssicherung eines Bürgers; das Maximum ist aber auf einen, nicht mehr als viermal den Wert des Grundanteiles übersteigenden Vermögensstand beschränkt; alles, was vom Bürger über diese Grenze zusammengespart wird, fällt dem Staate und dem Staatskultus zu.²⁹⁾

Die im Idealstaate eingesetzte Gleichberechtigung der Frauen ist auch im Gesetzesstaate beibehalten,³⁰⁾ doch werden die Ehe und die Familie in ihrem tatsächlichen Zustande wiederhergestellt.³¹⁾ Im Gegensatze zum Idealstaate sind alle Lebensäusserungen der Bürger im Gesetzesstaate durch eine

²⁶⁾ O. c. Band III, Teil 2, S. S. 403, 396—397, 406, 399 (5. Buch der „Gesetze“); Band III, Teil 3, S. S. 247—248, 249, 250 (11. Buch der „Gesetze“).

²⁷⁾ O. c., Band III, Teil 3, S. 38: „... γεωργίαι δὲ ἐκδεδομέναι δούλοις...“ (7. Buch der „Gesetze“).

²⁸⁾ O. c., Band III, Teil 3, S. 110 (8. Buch der „Gesetze“) und Seite 243 (11. Buch der „Gesetze“).

²⁹⁾ O. c., Band III, Teil 2, S. S. 404—405 (5. Buch der „Gesetze“).

³⁰⁾ O. c., Band III, Teil 2, S. 468 (6. Buch der „Gesetze“); Band III, Teil 3, S. S. 35, 36, 53 (7. Buch der „Gesetze“).

³¹⁾ O. c. Band III, Teil 2, S. 365 (4. Buch der „Gesetze“); S. S. 453, 473, 474, 476 (6. Buch der „Gesetze“).

Gesetzgebung reguliert und der Staat wird nicht von Philosophen, sondern von Beamten verwaltet, die ihrer Competenz nach in neun Rangstufen geordnet sind.

Nachdem wir die nationalökonomischen Grundlagen des Ideal- und des Gesetzesstaates in obigen kurzen Worten charakterisiert haben, hätten wir jetzt eine ausführliche Untersuchung der platonischen Ökonomik mit besonderer Berücksichtigung des Zusammenhanges der betreffenden philosophischen und ökonomischen Ansichten vorzunehmen — doch nötigen uns gewisse Umstände, diese Betrachtung auf einige Zeit aufzuschieben um in diesem Momente eine Prüfung der Veranlassungen, deretwegen Platon nicht einen, sondern zwei Entwürfe der Staatsorganisation vorgelegt hat, zu unternehmen.

Was wir oben darüber gesagt haben, ist eine in der Wissenschaft allgemein angenommene, sozusagen offizielle Version der gesuchten Erklärung des erwähnten Dualismus. Auf den ersten Blick gibt es wirklich sehr viele Erwägungen, die einen solchen Folgeschluss rechtfertigen können.

In seinem philosophischen System schildert uns Platon zwei selbstständige, aber parallele Welten — die Welt der vollkommenen, wahren, unbedingt-seienden Wesen oder Ideen und eine andere Welt, die der vorübergehenden, trügerischen körperlichen Dinge, als unvollkommenere Ebenbilder der idealen Musterwerke. Es scheint daher ganz natürlich zu sein, dass Platon diesen Parallelismus der beiden Wesensarten in seiner Theorie der Staatsorganisation aufrecht erhielt, indem er ein unerreichbares Ideal des vollkommensten Staates hinstellte und dabei zeigte, wie dieses, der menschlichen Schwäche gemäss, modifiziert und im irdischen Leben — wenn auch unvollkommen und nur annäherungsweise — verwirklicht werden möchte. Allein, wie sehr diese Erklärung des in der Staatslehre Platons vorhandenen Dualismus mit den Grundzügen platonischer Ideologie auch übereinstimme, erlauben wir uns gleichwohl zu behaupten, dass sie vollkommen unrichtig ist. Wir glauben, dass das Vorhandensein zweier Typen der Staatsorganisation bei Platon nicht aus philoso-

phischen, sondern aus geschichtlichen Bedingungen erklärt werden muss; der Idealstaat und der Gesetzesstaat stellen nicht ein Ideal und ein unvollkommenes, annäherndes Ebenbild desselben dar; es sind zwei selbständige Entwürfe, deren zweiter viel später als der erste erschienen ist und in seinem Inhalte die während der abgelaufenen Periode in des Verfassers Ansichten entstandenen Veränderungen abspiegelt.

Die „Gesetze“ hat Platon erst in hohem Alter, am Ende der fünfziger Jahre des vierten Jahrhunderts vor Christi Geburt, geschrieben. Was aber die Zeit der Abfassung des „Staates“ betrifft — darüber sind die Meinungen geteilt. Einige Schriftsteller, wie z. B. Dareste, behaupten, dass der „Staat“ am Ende der neunziger Jahre des vierten Jahrhunderts v. Ch. G. verfasst sei, und beweisen es durch den Hinweis darauf, dass der „Staat“ nicht nur früher als die „Cyropaedie“ des Xenophon, die nach 390 v. Ch. G. erschien, geschrieben ist, sondern sogar auch früher als die 392 aufgeführte „Frauenherrschaft“ des Aristophanes, denn die „Frauenherrschaft“ stellt, ihrem Inhalte nach, eine wahre Spottschrift über den „Staat“ dar.³²⁾ Andere meinen, dass der „Staat“ gegen 380 vor Ch. G. abgefasst sei. Beloch z. B. behauptet, dass es jedenfalls ganz verkehrt sei, Aristophanes „Ekklesiazusen“ zu Platons Lehre in Beziehung zu bringen.³³⁾ Nach Belochs Meinung sind die „Ekklesiazusen“ eine Satyre auf den allgemein im IV. Jahrhundert verbreiteten Gedanken, dass alle Bürger an Besitz gleich sein sollten, wenn die Gleichheit der politischen Rechte aller Bürger einmal verfassungsmässig anerkannt sei.³⁴⁾

In dieser Streitfrage sind wir ganz entschieden auf Seite der ersteren Ansicht. Um deren Richtigkeit anzuerkennen, bedarf man keiner chronologischen Untersuchungen, es genügt schon, den Inhalt des „Staates“ und der „Frauenherrschaft“

³²⁾ Rodolphe Dareste, *La science du droit en Grèce*, 1893, pp. 24—25.

³³⁾ Beloch, o. c., 2. Band, S. 32, Anm.

³⁴⁾ *Ilidem*, S. 27.

zu vergleichen. Die Grundzüge der Organisation des Idealstaates Platons sind: der Kommunismus, fast gänzliche Abschaffung der Ehe und die Gleichberechtigung der Frauen; in der „Frauenherrschaft“ des Aristophanes werden gerade diese drei Prinzipien verspottet. Die von den Athenerinnen, mit Praxagora als Anführerin, verkündigte Frauenherrschaft — ist eine wirkliche Parodie der platonischen Gleichberechtigung beider Geschlechter. Es unterliegt ferner keinem Zweifel, dass der vierte Aufzug der „Frauenherrschaft“, in dem die alten Frauen einen jungen Athener mit ihren Liebkosungen verfolgen, nichts anderes ist, als eine Karikatur des platonischen Entwurfes fast völliger Abschaffung der Ehe im Idealstaate, wodurch ein sehr wenig von geschlechtlicher Promiscuität unterschiedener Zustand geschaffen wird. Die Praxagoras Hindeutung darauf, dass in dem von ihr neuerrichteten Frauenstaate, nach der Einführung der Gütergemeinschaft, die Diebe, die falschen Zeugen und die Sycophanten verschwinden werden,³⁵⁾ ist nur eine Wiederholung der platonischen Behauptungen, dass im Idealstaate, bei der Abschaffung des Privateigentums, die Bürger sich vom Zanken und Streiten befreien werden, die im tatsächlichen Leben, als Folge der vermögensrechtlichen Missverständnisse, so häufig beobachtet werden.³⁶⁾ Endlich ist der dritte Aufzug der „Frauenherrschaft“ eine offenbare *reductio ad absurdum* platonischer kommunistischer Prinzipien; in diesem kurzen Aufzuge, der nur aus drei kleinen Auftritten besteht, wird ein Streit zweier Bürger — eines Anhängers der kommunistischen Ordnung und eines Gegners derselben — dargestellt; der zweite Bürger spricht die allgemeine und ewige Feindseligkeit des Menschengeschlechtes gegen die kommunistischen Wahnbilder, in lächerlicher und sogar entstellter Form, aus: als es sich um die Erfüllung der Anordnung der neuerrichteten Frauenregierung betrifft einer allgemeinen Ablieferung des

³⁵⁾ Αἱ Ἑλλησιδάξουσai, 2. Aufzug, 5. Scene.

³⁶⁾ „Platonis Dialogi“, Band III, Teil 1, S. 244 (5. Buch des „Staates“)

Privatvermögens auf den Markt als Gut des Staates, handelt — erklärt der zweite Bürger, dass er es zuletzt tun werde, wenn alle seine Mitbürger ihm darin das Beispiel gegeben haben, und überredet den ersten Bürger sich mit der Auslieferung von Hab und Gut nicht zu beeilen, lieber erst zu warten, dann zuzusehen —

Vielleicht — Erdbeben gibt's, vielleicht erschreckt Sie Feuer, oder rennt am Markt ein Iltis hin;

Dann, dummer Tölpel, stellen sie das Liefern ein.³⁷⁾

Als aber eine Heroldin kommt und die Bürger zum gemeinschaftlichen Gastmahl einlädt, da antwortet er sogleich auf diesen Ruf —

Nach Kräften muss mithelfen seinem Vaterland
Der Wohlgesinnte!
und eilt zum Schmause hin.

Also, zwischen der Abfassung des „Staates“ und der „Gesetze“ sind vierzig Jahre dahingegangen — ein Zeitraum lang genug um sogar Platons Ansichten sich etwas verändern zu lassen. Ausserdem gibt es noch einen sehr wichtigen Umstand, welcher uns beweist, dass der Idealstaat und der Gesetzesstaat Platons nicht in dem Verhältnis eines Ideals und seines unvollkommenen Ebenbildes zu einander stehen, sondern zwei abgesonderte ganz selbständige Entwürfe vorstellen. Wir wagen nicht Ansprüche auf die Priorität unserer folgenden Bemerkung zu machen, denn die platonische Literatur ist zu umfangreich, als dass wir behaupten könnten, dass niemand je eine gleiche Meinung ausgesprochen habe; doch, soweit uns diese Literatur bekannt ist, haben wir eine solche Erwägung nie getroffen.

Es handelt sich darum, dass Platon nirgends gesagt hat, dass der Gesetzesstaat eine annähernde Verwirklichung des Ideals, ein unvollkommenes Ebenbild des Idealstaates sei; im Gegenteil spricht er sich vom Einen wie vom Anderen gerade

³⁷⁾ Citiert nach der Übersetzung von J. J. C. Donner, 1862. Der Iltis galt als böses Zeichen.

in dem Sinne aus, dass er ihn für ein Ideal der Staatsorganisation hält, welches in Wirklichkeit nur annäherungsweise, nur in einer modifizierten Form, realisiert werden könne.

Im fünften Buche des „Staates“ sagt Platon, dass die Menschen das Ideal nicht erreichen können; indem wir irgend ein Ideal, z. B. das der wahren Gerechtigkeit, bestimmen, wollen wir jedoch nicht verlangen, dass der gerechte Mensch mit ihm vollkommen und gänzlich übereinstimme, sondern werden uns mit möglichster Annäherung begnügen;³⁸⁾ ebenso muss man im projektierten Idealstaate nicht nach einer genau vollkommenen Verwirklichung unserer Voraussetzungen streben, sondern mit dem möglichen Grade der Annäherung zufrieden sein.³⁹⁾

Im fünften Buche der „Gesetze“ wiederholt er fast Wort für Wort eben dasselbe — nur wird hier als Ideal schon das Projekt des Gesetzesstaates aufgestellt. Wir haben, sagt Platon, das göttliche Ideal der Tugend geschildert, doch muss man nicht vergessen, dass wir nicht von Göttern, sondern von Menschen reden.⁴⁰⁾ Vielleicht wird es schwer sein, fährt er fort, Menschen zu finden, die sich gern der Strenge der beschriebenen Anordnung unterwürfen; aber der Gesetzgeber darf auch nicht auf eine genaue Durchführung aller Massregeln dringen, die er als die besten anerkannt und in sein Projekt eingeschlossen hat. Er ist berechtigt alles, was ihm die menschlichen Kräfte zu übersteigen scheint und in der Ausführung unmöglich ist, wegzulassen.⁴¹⁾

³⁸⁾ Platonis dialogi, Band III, Teil 1, S. 258.

³⁹⁾ O. c., Band III, Teil 1, S. 260; wörtlich — „... zwinge mich nicht — alles, wovon wir gesprochen haben, auch als in Wirklichkeit geschehenes zu zeigen“ (. . . μὴ ἀνάγκασέ με, οἷα τῷ λόγῳ διήλθομην, τοιαῦτα παντάπασι καὶ τῷ ἔργῳ δεῖν γιγνόμενα ἀποφαίνειν . . .); es wird genug sein, wenn wir finden „wie die Stadt mit möglichster Annäherung an die obenerwähnten Voraussetzungen eingerichtet werden könne“ (. . . ὥς ἂν ἐγγύτατα τῶν εἰρημένων πόλις οἰκήσειε).

⁴⁰⁾ O. c., Band III, Teil 2, S. 382.

⁴¹⁾ O. c., Band III, Teil 2, S. 408: „... ὅ δὲ ἀδύνατόν τι συμβαίνει τούτων γίνεσθαι, τοῦτο μὲν αὐτὸ ἐκκλίνειν καὶ μὴ πράττειν“

Die angeführten Stellen haben für unsere Untersuchung eine entscheidende Bedeutung und wir können dreist behaupten, dass die „Gesetze“ nichts anderes, als eine zweite „vermehrte und verbesserte“ Auflage des „Staates“ sind. Wenn das im „Staate“ dargelegte Projekt „Platons Idealstaat“ genannt wird, so wird es richtig sein, den in den „Gesetzen“ projektierten Staat einen „zweiten platonischen Idealstaat“ zu nennen.

Nachdem wir diesen Standpunkt festgestellt haben, können wir jetzt auf unsere Hauptaufgabe — auf die Erläuterung der Entstehung von Platons ökonomischen Ansichten — zurückkehren, wobei wir die Möglichkeit haben werden, diese Ansichten in Abhängigkeit nicht nur von den Besonderheiten seines metaphysischen Systems zu stellen, sondern auch von den Veränderungen seiner philosophischen Weltanschauung im Zusammenhange mit der Abänderung, die unter dem Einflusse der geschichtlichen Verhältnisse in der Gedankenordnung des Verfassers erfolgte.

Oben haben wir schon bemerkt, dass Platon sein Ideal der vollkommensten Staatsorganisation unter dem Triebe heftiger Unzufriedenheit mit den athenischen gesellschaftlichen Zuständen geschaffen hat. Beweggründe dazu waren in Hülle und Fülle vorhanden.

Im VI. Jahrhunderte v. Ch. G. fand in Folge der Reformen Solons und der Politik Pisistratos in Athen ein Aufblühen des kleinen Grundeigentumes statt; unter den Reformen Solons⁴²⁾ war eine Massregel von ungeheurer Wichtigkeit durchgeführt — die sogenannte Seisachtheia, ein Erlass der durch Verpfändung des Grundes und Bodens oder der Person des Schuldners gesicherten Schuld, welche Massregel den Kleinbesitzern ihre Bodenanteile, die im Anfange des VI. Jahrhunderts v. Ch. G. fast alle schon den Reichen verpfändet waren, erhielt.⁴³⁾ Pisistratos hat sehr viel zur Befestigung

⁴²⁾ Die Reformen der Klasseneinrichtung und des Gerichtswesens, die Steuerreform, die Münzreform, die Abschaffung der Pfandschuld.

⁴³⁾ Beloch, o. c. I. Band, S. 323. Uberto Pestalozza, *La vita economica Ateniese dalla fine del secolo VII alla fine del IV secolo avanti Christo*. 1801, p. 20.

des kleinen Landbesitzes beigetragen, indem er den s. g. Hectemoren Grundstücke zuteilte. Die Hectemoren waren freie Bürger, die auf den Ländern der Privateigentümer sassen und ihnen eine Pacht von $\frac{5}{6}$ der Ernte bezahlten;⁴⁴⁾ in der Absicht die Klasse der kleinen Landbesitzer zu vermehren, hat Pisistratos alle Landgüter, die erblos geworden oder wegen der Landesverweisung der Eigentümer gerichtlich eingezogen waren, in kleine Stücke zerteilt und den Hectemoren übergeben.⁴⁵⁾

Mit dem Aufblühen des kleinen Landbesitzes und unter der Herrschaft einer gemässigten Demokratie trat der Staat der Athener in das V. Jahrhundert v. Ch. G. ein; aber in diesem Jahrhunderte erfolgte eine erhebliche Veränderung der ganzen Lebensordnung. Auf dem Gebiete des Grundbesitzes beginnt aufs Neue der Prozess einer Pulverisierung des Bodens mit gleichzeitiger Latifundienbildung, der schon im VII. und im Anfange des VI. Jahrhunderts beobachtet und später durch die Reformen Solons und des Pisistratos Massregeln eingestellt worden war. Infolge der Gewohnheit der athenischen Grundbesitzer, ihre Ländereien unter den Söhnen gleichmässig zu verteilen, wurden die Grundstücke der kleinen Besitzer sehr schnell auf eine Kleinheit reduziert, bei welcher die Existenz der Familie nicht mehr gesichert sein konnte; um dieses Übel zu vermeiden, vermachten die kleinen Grundbesitzer ihr Grundvermögen dem einen der Söhne, während sie den Übrigen gewisse Geldsummen zuteilten; aber dies hat ein anderes Übel nach sich gezogen — eine Überschuldung des Kleingrundbesitzes. Die verschuldeten kleinen Grundbesitzer blieben in ewiger Gefahr der Insolvenz und des Elends — paysan endetté, paysan ruiné — und ihre Grundstücke wurden allmählich in den Händen weniger Personen vereinigt, woher die Latifundien entstanden. Die ruinierten Kleinbesitzer zogen in die Städte, wo sie die Cadres der freien Arbeiter ver-

⁴⁴⁾ Pestalozza, o. c., p. 17.

⁴⁵⁾ Pestalozza, o. c., p. 34.

mehrten, welche ohnedem der Konkurrenz der Sklavenarbeit nicht gewachsen waren; oder sie blieben an den früheren Wohnorten, sich in freie landlose landwirtschaftliche Arbeiter verwandelnd, deren Lage gleichfalls sehr schwer war, denn — ausser der Sklavenarbeit — konkurrierten mit ihnen auch kleine Grundeigentümer, die keine Möglichkeit hatten, sich von ihren kleinen Grundstücken zu ernähren.⁴⁶⁾ Die Pulverisierung des Bodens und die Latifundienbildung verursachten noch ein Übel — den Niedergang der Bodenkultur, was eben im V. Jahrhundert v. Chr. G. in Attika zu bemerken war.

Im Gegensatz zum Ackerbau hatte der Gewerbefleiß einen hohen Grad der Entwicklung erreicht;⁴⁷⁾ doch für die Masse der Bevölkerung gewährte er keinen Vorteil: einzelne Personen gewannen sehr viel dabei, aber in Folge der Anwendung von Sklavenarbeit gelang es den freien Arbeitern kaum, Beschäftigung zu finden, und der Arbeitslohn stand deswegen sehr niedrig;⁴⁸⁾ andererseits gab die Anwendung der Sklavenarbeit dem Grossbetriebe die Möglichkeit einer beträchtlichen Preiserniedrigung, wodurch die Lage der kleinen Gewerbeunternehmer bedeutsam verschlechtert wurde.⁴⁹⁾

Das gegenwärtige Mittel zur Verbesserung der Lage der arbeitenden Klassen — die Selbsthilfe — existierte damals gar nicht. Obgleich das Gemeinwesen, in Folge der demokratischen Regierungsform, in hohem Grade gedieh, war doch

⁴⁶⁾ Pestalozza, o. c., p. p. 56—57.

⁴⁷⁾ Bearbeitung der Metalle, Herstellung feiner Wollengewebe, Holzmöbel, musikalischer Instrumente, Wohlgerüche, Marmorwerke — besonders Bildsäulen, künstlerischen Töpfergeschirres.

⁴⁸⁾ Der Durchschnittstageslohn war im V. Jahrhunderte v. Chr. G. eine Drachme hoch = 36 kop.; Pestalozza, o. c. p. 57; der Scheffel Gerste im V. Jahrhunderte kostete zwei Drachmen; Beloch, o. c., Band I, S. S. 410—411; mit gegenwärtigen russischen Preisen vergleichend (ungefähr 40 kop. für ein Mass Gerste; 1 Scheffel = zwei russische Mass), finden wir, dass der oben-erwähnte Arbeitslohn im Griechenland des V. Jahrhunderts v. Chr. G. — heutzutage in Russland einem Tageslohne von 40 kop. entspricht, welcher als völlig unzulänglich anerkannt werden muss.

⁴⁹⁾ Vgl. Beloch, o. c., I., 412—413.

das Selbstbewusstsein der arbeitenden Klassen völlig unentwickelt und keine Arbeitergilden waren entstanden. Vereine, die damals existierten, hatten ausschliesslich religiöse Zwecke im Auge — die Einrichtung gemeinsamer Opferfeste, religiöser Prozessionen und Feierlichkeiten. Aber bis zu einer Organisation beständiger Gemeinschaften, die durch ökonomische Zwecke vereinigt wären, waren die Athener noch nicht gediehen.⁵⁰⁾

Das einzige, und in einer demokratischen Republik das am leichtesten erreichbare Mittel zur Verbesserung der unter diesen Umständen schlimmen Lage der Bürgermassen, waren Hilfgelder von Seiten der Regierung. Den Anfang hat Perikles gemacht, auf dessen Antrag im Jahre 440 den Geschworenen (in der Heliaea) Diäten bewilligt wurden in dem Betrage von zwei Obolen (ungefähr 12 Kop.) für die Sitzung. Kleon erhöhte den Richtersold von täglich 2 Obolen auf 3 Obolen (18 Kop.).⁵¹⁾ Unter Perikles wurden auch den Senatoren Diäten von täglich 5 Obolen und den Prytanen (Vorsitzenden) von täglich 6 Obolen bewilligt.⁵²⁾

Ferner wurde im Jahre 411—410 auf Antrag des Demagogen Kleophon eine Subsidie für den Theaterbesuch eingeführt — von 2 Obolen für die drei Tage der Vorstellungen (διοβελία).⁵³⁾

Da die Sitzungen der Heliaea jährlich ungefähr 200 mal stattfanden und man für jede Sitzung von 200 bis 6000 Heliasten (Geschworene) brauchte und die Vorstellungen im Theater auch nicht selten waren — hatte diese Subsidierung

⁵⁰⁾ Pestalozza, o. c., p. p. 50, 59.

⁵¹⁾ Pestalozza, o. c., p. 59; Beloch, o. c., Band I, S. S. 467, 548.

⁵²⁾ Pestalozza, o. c., p. 60.

⁵³⁾ Pestalozza, o. c., p. 61. Pestalozza bemerkt, dass es von unserem Gesichtspunkte eine seltsame Subsidie ist, aber wir verfahren noch schlechter: „Noi sussidiamo lo spettacolo col denaro pubblico, cioè col denaro anche de poveri, ehe poi non vanno a vederlo . . .“. Später wurde die Diobelie in einen allgemeinen Entgelt für den Besuch der Schauspiele, 5 Drachmen gleich, unter dem Namen θεωρικά umgewandelt. Ibidem.

bald zur Folge, dass ein grosser Teil der athenischen Bürgerschaft sich der produktiven Arbeit entwöhnte und in der Diobelie und dem Richtersolde seine hauptsächlichste Subsistenzquelle zu sehen begann.⁵⁴⁾

Im Anfange des IV. Jahrhunderts v. Ch. G. hat der Demagog und Redner Agyrrhios ein Gesetz über die Bezahlung der Bürger für den Besuch der Volksversammlung durchgeführt; seinen Entwurf motivierte er durch die Erwägung, dass diese Massregel für das Anlocken der Bürger zur Volksversammlung unumgänglich wäre. Zum Teil hatte er Recht — sehr oft wurde die Volksversammlung wegen der Abwesenheit der Bürger aufgeschoben; nach Veröffentlichung des Agyrrhios-Gesetzes begannen die Bürger die Volksversammlung lieber zu besuchen,⁵⁵⁾ aber dieses Hilfgeld hatte auch seine Kehrseite: im Zusammenhange mit der Diobelie (später *θεωπικόν*), mit dem Richtersolde und mit der von Zeit zu Zeit geübten Geld- und Getreidespendung⁵⁶⁾, wurden die Bürger an das Leben auf Kosten der Staatsdarreichungen gewöhnt.

(Fortsetzung folgt.)

III. Sozialphilosophie.

Ratzenhofer's Soziologie.

Von

Prof. Dr. L. Gumplowicz, Graz.

(Schluss.)

ad. 2. Unter „sozialen Funktionen“ versteht R. „die verschiedenen Erscheinungsformen der Politik“. Diese aber ist nichts anderes als „der fortwährende Kampf um die Bedingungen der Erhaltung und Fortpflanzung des individuellen Lebens“ welcher „vermöge der sozialen Natur (des Menschen) nicht von

⁵⁴⁾ Pestalozza, o. c., p. 59; Beloch, o. c. 1. Band, S. 467

⁵⁵⁾ Pestalozza, o. c., p. 60.

⁵⁶⁾ Beloch, o. c., 1. Band, S. 416; W. Cunningham, Western civilisation, 2-d ed., 1902, I., p. p. 104—105.

vereinzelten Individuen sondern zwischen und innerhalb der sozialen Gruppen des zoon politikon geführt wird“. In erster Linie ist nun dieser Kampf ein wirtschaftlicher, d. h. derjenige, der unmittelbar um die Bedingungen der Erhaltung geführt wird.

Aus der Natur des Menschen u. zw. aus seiner Arbeitsscheu einerseits und seinem Streben nach Befriedigung seiner physiologischen Bedürfnisse andererseits, ergibt sich das Prinzip aller wirtschaftlichen Tätigkeit: „mit dem geringsten Aufwand von Mitteln die grösstmögliche Befriedigung zu erreichen“. Dieses Prinzip führte „zur gemeinsamen Arbeit vieler Menschen an einem Werke und zur Arbeitsteilung, wobei die Organisation der Produktion vielfach durch Mittel der Gewalt begründet und erhalten wurde. So wurde die Wirtschaft aus einer individuellen zu einer sozialen Angelegenheit und bot den wichtigsten Anlass zur politischen Unterwerfung.“ Die Grunderscheinungen der Wirtschaft sind Produktion und Konsumption die ursprünglich in engem Zusammenhange waren. Aber mit der Zeit hat sich „zwischen sie der Verkehr mit all seinen Mitteln und Selbstzwecken eingeschoben“, wodurch sowohl Produzent wie Konsument die Einsicht in „die mögliche Übereinstimmung der Lebensbedingungen mit den Bedürfnissen“ verlieren, infolgedessen jener Zustand entsteht, den Engels „die Anarchie der gesellschaftlichen Produktion“ nennt. Während nun Marx und die Sozialisten als Ursache dieses Zustandes die Trennung des Arbeiters vom Besitz der Produktionsmittel ansehen, meint R., dass an demselben nur „der Handel in seinem Übermass“ schuld ist. Auch ist der Handel die Quelle des Kapitalismus der „die Arbeiter als lebenslängliche Lohnsklaven dauernd vom billigen Anteil am Arbeitsertrage ausschloss“. Auch R. hält gleich wie die Sozialisten das gegenwärtige sog. „Blühen von Industrie, Handel und Verkehr“ für „gleichbedeutend mit Anarchie der Wirtschaft“ nur will er diesen „entsetzlichen Missständen“ nicht in der Weise wie die Sozialdemokratie zu Leibe gehen, deren Stellung gegenüber diesen Tatsachen er mit guten Gründen für eine „merkwürdig verfehlte“ hält. Also nicht mittelst Freiheit, Gleichheit, Internationalismus und ähnlicher „trügerischer Phantome“, nicht mittelst Umsturz, Expropriation und Kommunismus, sondern durch eine „Zivilisatorische Wirtschaftspolitik“ deren Kern die „Entwicklung des Rechtes der Arbeit“ sein sollte, will R. den heutigen durch den Kapitalismus verschuldeten Missständen begegnen.

Wenn eine solche „zivilisatorische Wirtschaftspolitik“ von einer ebensolchen Bevölkerungspolitik begleitet sein wird und

auch die „Politik der Gewalt“, die „der Konfessionen“ und endlich das Privatleben sich in zivilisatorischem Geiste gewandelt haben werden, dann erhofft R. den Anbruch des „Zeitalters der Sesshaftigkeit und der Produktionsharmonie“. Auf allen genannten Gebieten formuliert R. präzise die Forderungen der zivilisatorischen Politik. Auf dem Gebiete der Bevölkerungspolitik hält er „die Behauptung zivilisierter Staaten nur auf nationaler Grundlage für möglich“. Auf Gewaltanwendung wird auch der zivilisierte Staat nicht verzichten können. Denn, „Gewalt ist und bleibt eine dauernde Funktion der sozialen Entwicklung“. Daher ist „die Fähigkeit zu energischer Gewaltanwendung auf sittlicher Charakter-Grundlage, welche ungescheut über Leben und Tod waltet und vor keiner für den Gemeinnutz notwendigen Tat zurückscheut, eine Fundamental-Forderung der Zivilisation“. Wenn R. das von der inneren Politik fordert, so ist es klar, dass er in der äusseren Politik noch lange dem Krieg seine Berechtigung wahr. „Die Idee des ewigen Friedens . . ist ein Ausläufer jener Ideenrichtung, welche den Staat durch Rousseau's contrat social entstanden glaubt . . .“ „Allerdings geht das Menschengeschlecht dereinst dem idealen Zustande eines dauernden Friedens entgegen . . . allein vorläufig sind wir von diesem Stadium noch weit entfernt und die von Weibern beiderlei Geschlechts propagierte Friedensidee ist verfehlt und ihren Trägern verderblich.“

Eine „von allen übrigen Funktionen der sozialen Entwicklung unabhängige Stellung“ haben die Konfessionen. R. macht einen bedeutsamen Unterschied zwischen Religion und Konfession. Erstere als „gedankliche Versenkung in den Ursprung und Zweck unseres Seins“ ist eine individuelle Tatsache, die erst durch „die äussere Betätigung des religiösen Sinnes zu einer sozialen Tatsache wird“. Die Konfession aber entsteht erst dann, wenn geistig führende Individuen „zu einer mehr oder weniger bestimmten Beantwortung der religiösen Fragen, zur Aufstellung einer Glaubensformel“ gelangen, „die durch Kulthandlungen betätigt wird“; denn nun beginnt die Konfession „durch die Macht der stärkeren Individualitäten auf die zurückgebliebenen und durch die Überlieferung auf die Nachkommenschaft sozial wirksam zu werden“. „Die Konfession ist ein Mittel sozialer Vereinigung und politischer Zwecke,“ denn sie erzeugte die Priester, Hierarchien und Kirchen. Auf dem Wege der Entwicklung über die Konfession und Hierarchie zur Kirche versiegt immer mehr die Quelle selbst — die Religion und die Kirche wird zu einer politischen Organisation mit immer

grösserer Werbekraft. „Die römische Kirche hat so sehr alles Religiöse abgestreift, hat es so sehr aufgegeben, individuelle und rassenmässige Transzendental-Interessen zu pflegen, dass ihre Verbreitung in allen Rassen und der Zugehörigkeit von vollkommen verschieden veranlagten Individuen ja selbst von Religionslosen zu ihrer politischen Organisation kein Hindernis im Wege steht.“ Gefördert wird die kirchliche Politik durch die Bundesgenossenschaft der verschiedensten politischen Interessen und Sozialverbände, welche durch die Aufklärung Besitz und Einfluss verloren haben oder zu verlieren fürchten“. Aber dieser Missbrauch der Religion zu politischen Zwecken kann das reine religiöse Bedürfnis nicht verstummen machen. Auch der Umstand nicht, dass „die Naturwissenschaften und der Positivismus das Ansehen aller Offenbarungen und Dogmen mehr erschüttert haben als sich die Menschen gestehen“. R. prophezeit, dass sich gerade „aus der Gleichgültigkeit für formale Dogmen und aus der Wahrnehmung des offenen Missbrauchs des Transzendentalinteresses für politische Zwecke durch die Konfessionen, die innere Religiosität erheben wird, welche alles von sich ferne hält, was den realen Interessen angehört“.

Alle die bisher besprochenen „äusseren sozialen Funktionen“ kommen schliesslich im Privatleben zur Wirkung. In diesem als innerer sozialer Funktion hat es sich zu zeigen, „ob jene ihren Zweck erfüllen“. Sind jene äusseren Funktionen zivilisatorisch, so kommt es auch im Privatleben zum Ausdruck. Denn, „der Zustand der Familie ist das Abbild des Zivilisationszustandes der Gesellschaft . . .“ Kein Wunder denn auch, dass das gegenwärtige Zeitalter des Kapitalismus den Verband der Familie gelockert hat. „Ein anarchischer Geist reisst die Familie auseinander“, klagt R. Auch hier aber lässt ihn sein Optimismus eine bessere Zukunft erhoffen. „Es ist wohl anzunehmen, dass die Einschränkung des Verkehrs eine Reform des Privatlebens herbeiführen wird.“

Nach der Darstellung der Faktoren und der Funktionen der sozialen Entwicklung werden nun die „Sozialgebilde“ geschildert, welchen Ausdruck R. in sehr weitem Sinne gebraucht, da er darunter nicht nur a) die Familie, b) die Sozialverbände der Rassen und Stammesgemeinschaft c) den Adel und d) den Staat, sondern auch die „Sozialgebilde der Ideen“ und dasjenige „der Zivilisation“ versteht.

Im Zusammenhange mit der Rassenfrage bespricht R. hier die Judenfrage. Er hebt die auffallende Tatsache hervor, dass während „die Juden auf allen Gebieten die Vorkämpfer für

Aufklärung und Fortschritt sind . . . ihre atavistische Konfession mit strengen und oft unsinnigen Formvorschriften unberührt bleibt“. Wenn R. seine diesbezüglichen Ausführungen mit dem Ausspruch schliesst: „das Verschwinden des Judentums ist eine Voraussetzung der Zivilisation“ so ist leicht vorauszusehen, dass dieser Ausspruch heftige Gegnerschaft hervorrufen wird. Nichtsdestoweniger ist zu bedenken, dass eine echte und wahre „Zivilisation“ mit all und jeder „atavistischen“ Konfession und den mit einer solchen stets verbundenen „unsinnigen Formelvorschriften“ unvereinbar erscheint.

Nicht minder scharf kritisiert R. den Sozialverband des Adels und das „Sozialgebilde der Gewalt“: den Staat. Auch „dass der adlige Sozialverband verschwinde, ist ein Interesse der Zivilisation“ und die „Gegnerschaft gegen den Staat hat seine Wurzel in dem instinktiv empfundenen Gegensatz zwischen dem barbarischen Staat wie er ist und dem zivilisatorischen Staat wie er sein sollte“ von dem wir aber „noch weit entfernt sind“.

Eine Gewähr aber, dass dieser Staat einmal kommen muss, scheint in den Sozialgebilden „der Ideen“ und „der Zivilisation“ zu liegen. In diesen Sozialgebilden nämlich vereinigen sich „auf Grund des gleichen Interesses die Angehörigen verschiedener Rassen trotz somatischer Unterschiede“ durch das blosse Bindemittel der Ideen, die auf dem intellektuellen Verkehr der Menschen beruhen. Das höchste aber solcher Sozialgebilde ist die Nation, welches R. als das Sozialgebilde der Zivilisation par excellence ansieht. Denn wie immer auch im einzelnen Falle die Entstehung des Staates von der „typischen Unterwerfung sesshafter Arbeiter durch schweifende Räuber“ abweichen mag, jedenfalls „erzeugt das gemeinsame Rechts- und Verkehrsleben eine Annäherung der Volkselemente, welche sich vor allem in einer gemeinsamen Sprache ausdrückt, die verschiedene Abstammung vergessen lässt und als Kompromiss der Rassenelemente ein Sozialgebilde höherer Ordnung: die Nation“. Und wenn auch „die Zivilisation die Tendenz hat, die Menschheit zu vergesellschaften“, so wird doch „die Verschiedenheit der Rassen und Lebensbedingungen stets Sozialgebilde mit besonderen Interessen und besonderen Kulturen, also autonome Nationen bestehen lassen“.

Diese Zuversicht schöpft R. aus der Betrachtung der „Prinzipien der sozialen Entwicklung“. Unter diesen versteht er die gegensätzlichen Antriebe der sozialen Entwicklung, deren Versöhnung und Vermittlung im Interesse der Menschheit an-

zustreben ist. Zuerst also sind es der Individualismus und Sozialismus die sich bekämpfen. Und zwar sind diese Prinzipien durch besondere Rassen repräsentiert. „Wanderstämme werden zu individualistischen, Sesshafte zu sozialistischen Rassen“. „Die Zivilisation braucht einen Individualismus im Dienste des Sozialismus, ein Heldentum des Gemeinnutzes“. Ein günstiges Anzeichen, dass es zu einem solchen Zustand einst kommen wird, sieht R. in dem Umstand, dass schon die gegenwärtigen Regierungen „zum mindesten den Schein gemeinnütziger Absichten anstreben“.

Als weitere Prinzipien der sozialen Entwicklung hebt R. hervor: Integration und Differenzierung, die sich in der staatlichen Politik als Zentralisation und Autonomie äussern; sodann Fortschritt und Rückschritt; Freiheit und Zwang; endlich Gleichheit und Autorität. Was wir heute „soziale Ordnung“ nennen, das ist ein gewisser „mittlerer Gleichgewichtszustand“ im Widerstreit obiger Prinzipien. Als Stützen dieser sozialen Ordnung wurden von den Herrschern immer auch die Priesterschaften herbeigezogen, was sich aber für den Kulturstaat als unzweckmässig erwies. „So kam es, dass Nationalstaat und zivilisierte Gesellschaft die Aufgabe, die soziale Ordnung zu schaffen und aufrechtzuerhalten, den Kirchen wieder abnahmen.“ Eine Weile wollte die Wissenschaft, die Aufklärung, die Stelle der aus dem öffentlichen Leben verdrängten Theologie übernehmen. So „folgte auf das theologische Stadium das metaphysische . . .“ welches heute von dem positivistischen abgelöst wird. Doch herrscht heute noch „eine masslose Verwirrung in der Frage, in welchem Prinzip die soziale Ordnung gefunden werden soll . . .“

„Alle Autoritäten“ sind noch heute geneigt, der Kirche ihre einstige Rolle als Stütze der sozialen Ordnung wieder zu übertragen, da sie „bedroht zu sein vermeinen, wenn die Herrschaft der Naturgesetze auch in den intellektuellen und sozialen Erscheinungen anerkannt wird, wenn Sitte und Recht ihres übernatürlichen Ursprungs beraubt werden.“ Allein „der positive Monismus schafft für die soziale Ordnung eine weit verlässlichere Grundlage, als jene Glaubensanschauungen sind; die soziologische Erkenntnis stützt die Autoritäten ohne hierzu Vorstellungen vonnöten zu haben deren Einfluss auf die Individuen im Schwinden ist“.

Von dieser Überzeugung durchdrungen wollte R. im 2. Teil (B) eine „Angewandte Soziologie“ entwerfen, in der die Lehren der theoretischen Soziologie in ihrer praktischen An-

wendung dargestellt werden sollten. Doch ist dieser Teil offenbar nur in einer fragmentarischen Skizze zur Ausführung gekommen die vieles Beherzigenswerte enthält, in der aber andererseits das subjektive Moment stark vorwiegt. Hat es doch die angewandte Soziologie mehr mit der Zukunft als mit der Wirklichkeit zu tun, wodurch von selbst der Formulierung subjektiver Wünsche gar zu verlockende Gelegenheit gegeben wird. Es liegt in der Natur der Menschen, dass sie, wie das auch R. meint „Erkenntnis nur als Mittel zum Zweck“ benützen wollen. Die Frage: „ob dem Individuum ein Einfluss auf die soziale Entwicklung, die doch ein naturgesetzlicher Vorgang ist, überhaupt möglich sei?“ bejaht auch R. allerdings mit gewissen Einschränkungen. Wenn man aber auch die Möglichkeit eines solchen Einflusses in beschränktem Masse zugibt, so ist doch nichtsdestoweniger eines gewiss: dass „angewandte Soziologie“ Politik ist und in dieser das subjektive Moment sich geltend machen muss, die Objektivität also verschwindet — daher auch von einer objektiven wissenschaftlichen Kritik einer „angewandten Soziologie“ nicht die Rede sein kann.

Wenn nun auch dieser Teil von Rs. Soziologie je nach dem Standpunkt und Parteiangehörigkeit des Kritikers verschiedener Beurteilung unterliegen wird: so wird es doch gewiss unbestritten bleiben, dass wir in R. theoretischer Soziologie das erste in deutschen Landen entstandene wissenschaftliche System dieser Disziplin besitzen.

Von der Idee, dass es eine Wissenschaft der Gesellschaft geben müsse, bis zum Ausbau eines Systems derselben war ein weiter Weg zurückzulegen: R. hat ihn erfolgreich durchschritten. Gewiss, im englischen Sprachgebiet entstanden vor R. einige soziologische Systeme — zuerst Herbert Spencers, sodann Lester Wards, Giddings u. a. Auch in romanischen Ländern Europas wo die Soziologie sich warmer Pflege erfreut sind mehrere Systeme entstanden. Aber keines dieser Systeme hält sich so streng an den Begriff des Gesellschaftlichen, Sozialen wie das Ratzenhofersche und begrenzt so präzise den Umfang der Soziologie. Auf diesem Kerngebiet der Soziologie aber ist R. unstreitig bahnbrechend. Er hat den Mut gehabt, hier Wahrheiten auszusprechen, die offen zu bekennen, bisher allgemeine Scheu herrschte. Da sie aber offen zum Ausdruck gebracht, jedem denkenden Menschen wie aus eigener Seele gesprochen zu sein scheinen, daher wirken sie wie Offenbarungen und können, einmal verkündigt nie mehr unterdrückt werden. Rs. soziologische Theorie bleibt ein unvergängliches Besitztum der Wissenschaft.

IV. Zur Psychologie des Rechts der Kultur- und der Naturvölker.

Seelenleben und Recht.¹⁾

III. Der Seelenglauben der Malakkastämme.

Von

Josef Kohler.

Die Ureinwohner von Malakka (Sakai, Senui, usw.), deren rechtliche Verhältnisse anderwärts dargestellt worden sind (Zeitschr. vgl. R. XXI S. 242f.) — sie haben Vaterrecht, leben monogam und bilden lose Stämme unter Stammeshäuptern haben einen starken Geisterglauben, in dem aber, wie es scheint, nur wenige totemistische Züge übrig geblieben sind. Sie glauben nicht nur an Geister, welche in Naturwesen verhäust sind, sondern auch an Dämonen in der Luft, grossenteils an feindselige, gegen die man sich zu schützen sucht durch Amulette, durch Zauberdinge, die man in den Häusern aufhängt, durch Blutwerfen gegen den Gewitter-Dämon, usw.

Zu dem Dämonenglauben kommt der Glaube an Zauberer, Poyang d. h. an Personen, welche mit der Geisterwelt in besonderer Berührung stehen, ein Glaube, der ja allüberall auf Erden auftaucht mit Rücksicht darauf, dass Persönlichkeiten extatisch angelegt sind und durch suggestive Kräfte, wie auch durch kluge Ausnutzung der Verhältnisse zu wirken vermögen, welche auch einen Schatz von Erfahrungen sammeln und ihn auf ihre Schüler und Nachfolger verpflanzen. Diese Zauberer haben gewöhnlich einen grossen Einfluss auf die Rechtsentwicklung erlangt, indem eine Menge von rechtlichen Vorgängen unter den Schutz der Religion gestellt sind und darum den Zauberern anheimfallen.

¹⁾ Vgl. das grosse Werk von Martin, Inlandstämme der Malayischen Halbinsel (mit Martin zitiert), Skeat und Blagden, Pagan Races of the Malay Peninsula II. B. (1906), mit Skeat zitiert; Newbold, British Settlements of Malacca, II B. (1839). Ausserdem haben wir verschiedene Briefe von Vanghan-Stevens im Z. f. Ethnol. und im Globus, die ich nicht berücksichtige, da die Briefe dieses Reisenden leider recht zweifelhaften Wertes sind und von Kennern wie Martin und Skeat nicht anerkannt werden.

Auch bei diesen Völkern haben sie teils eine heilbringende, teils aber auch eine sehr gefürchtete unheilwirkende Macht: sie sind die Ärzte, welche Krankheiten heilen und die bösen Geister fernhalten; sie sind die Wahrsager und Traumdeuter; aber sie können auch bösen Zauber üben, sie haben insbesondere auch die Gabe, sich in Tiere, namentlich in Tiger zu verwandeln, und es handelt sich für die hierdurch Bedrohten wesentlich darum, durch irgendwelche Gegenmittel sich vor ihrem Zauber zu schützen. Vgl. Martin S. 942 f. 857 f.

Das Poyangtum erbt auf den ältesten Sohn und zwar, wie Newbold II S. 388 erzählt, in eigentümlicher Weise. Sieben Tage nach dem Tode erscheint nämlich der Verstorbene in Gestalt eines Tigers dem ältesten Sohne; dieser darf keine Furcht hegen, sondern muss durch Räucherwerk den Tiger vertreiben. Kann er dies, dann geht der Zauber auf ihn über; wenn nicht, so geht er verloren.

Auch den Nichtzauberern stehen gewisse Zaubermittel zu Gebote, so insbesondere der Liebeszauber mit Hilfe einer besonderen Blume. Vgl. Martin S. 971; vgl. auch Zeitschr. f. Ethnol. 26 S. 162. Auch das Blut hat eine Zauberkraft, und man entzieht sich einige Tropfen, um die Sturmgeister zu beschwichtigen, so bei den Semang, Skeat II 204.

Besonderes interessant ist auch noch die Erscheinung, dass bei gewissen Zauberübungen eine alte Sprache gesprochen wird, wird, die lange ausser Übung gekommen ist; so bei dem Kampfersuchen, worin diese Völker eine ganz besondere Geschicklichkeit haben. Eine solche Sprache ist ein Überrest aus alter Zeit mit Rücksicht darauf, dass bei rituellen Gelegenheiten die alten Bräuche länger bestehen bleiben. Vgl. Martin S. 972.

Im übrigen sind die meisten Stämme von den umgebenden Völkern viel beeinflusst worden. So ist insbesondere der Glaube an bestimmte höhere Wesen und an die Weltschöpfung kaum ursprünglich, Skeat II 177, 179; auch ist die totemistische Weltanschauung ziemlich verschwunden, und auch der Glaube an die Geister der Verstorbenen spielt nicht mehr die Rolle wie früher, Skeat II 174. Doch wird von den Sakai erzählt, dass sie vor ihnen voll Schrecken davonlaufen, und die Bestattungszeremonieen namentlich bei den Diakun beweisen klärlich, dass auch hier noch schwerer Schrecken von dem Toten ausgeht: so muss insbesondere das Grab vollständig geschlossen und wohl mit Baumrinde bedeckt sein, Skeat II S. 104. Ebenso besteht bei den Besisi der universelle Gebrauch, dass man nach dem Tode das Haus des Verstorbenen zerstört, Skeat II 106, und auch das

weitere, dass man siebenmal mehrere Messer auf das Grab fallen lässt, um die Geister des Verstorbenen festzuhalten, Skeat II 109; ebenso, dass man den Verstorbenen Nahrung auf das Grab setzt oder auch Reis pflanzt, damit sie ihren Unterhalt haben und die Lebenden nicht belästigen, Skeat II 109. Auch sonst findet sich ähnliches, insbesondere, dass die Gebrauchsgegenstände mitbegraben werden; so bei den Diakun-Johor; früher sollen auch Frauen mitbegraben worden sein, was jetzt nur noch symbolisch dargestellt wird II 113. Eigenartig ist bei den Semang, dass man die Zauberer nicht bestattet, sondern auf Bäume legt, Skeat II 91, wohl deswegen, weil man ihre Zaubermacht nicht entbehren will.

V. Gesetzgebungsfragen.

Das Weltscheckrecht und die internationale Konferenz in Budapest.

Von

Professor Dr. Georg Cohn in Zürich.

Einleitung.

Während der Wunsch nach einer einheitlichen Weltwechsel-Ordnung^{1a)} schon vor fast zwei Jahrhunderten bei Schrottenfels und Accarias de Sérionne auftaucht, ist der Gedanke eines Weltscheckrechts begreiflicherweise um vieles jünger. Hat sich doch der moderne Scheck erst seit fünfzig Jahren auf dem europäischen Kontinent einzubürgern vermocht und sich seine gesetzliche Regelung in den Einzelstaaten zum Teil mühsam erringen müssen.

Immerhin wurde schon im Jahre 1888 auf dem vom Könige der Belgier zur Vereinheitlichung des Handelsrechts nach Brüssel einberufenen Kongress in den Entwurf einer Welt-

^{1a)} Vgl. meine Beiträge zur Lehre vom einheitlichen Wechselrecht, Heidelberg, 1880 und neuestens Felix Meyer in diesem Archiv S. 257—360.

wechselordnung, der sog. loi type, ein besonderer Abschnitt aufgenommen, der die Hauptfragen des Scheckrechts in zwei Artikeln (67 und 68) regelt.

Eine praktische Wirkung blieb jenem Entwurfe leider versagt; kaum dass die Verhandlungen und Beschlüsse des Brüsseler Kongresses in der Literatur und bei Ausarbeitung einzelner nationaler Wechselgesetze etwelche Berücksichtigung fanden.

Und doch ist der Wunsch, nicht nur das Wechsel-, sondern auch das Scheckrecht für alle Kulturstaaen einheitlich zu gestalten, ein unabweislicher; denn, wie der Wechsel, so ist auch der Scheck ein Weltwanderer; an allen Wechselbörsen werden auch Schecks auf die Nachbarländer gehandelt; durch Indossament, ja durch blosse Übergabe kann der Scheck einen Inhaber anderer Staatsangehörigkeit gewinnen, und nur zu oft geht der Regress mangels Einlösung von einem Reich ins andere. Welch unerquickliche Statutenkollisionen sich hieraus ergeben müssen, liegt zu Tage; denn trotz des gleichen wirtschaftlichen Zwecks, dem der Scheck in allen Ländern dient, sind seine wesentlichen Erfordernisse, seine Präsentationsfristen, seine Dishonorierungsgründe, seine Klage-rechte, in England oder Frankreich doch ganz anders geregelt, als etwa in Österreich, Skandinavien oder der Schweiz.

Es ist daher in hohem Masse dankenswert, dass nach fast zwanzigjährigem Schlummer der Gedanke einer Vereinheitlichung des Scheckrechts neu erweckt wurde, wenn auch nicht in dem vollen Umfange eines Weltgesetzes, wie man es in Brüssel geplant hatte, so doch immerhin für drei grosse Reiche des europäischen Kontinents mit über 110 Millionen Einwohnern. Indem man sich hierbei vorläufig auf Deutschland, Österreich und Ungarn beschränkte, durfte man hoffen, dies nähere Ziel auch wirklich zu erreichen und damit eine „erste Etappe“ für ein einheitliches Scheckrecht zu schaffen, dem sich späterhin auch andere Staaten anzuschliessen vermöchten.¹⁾

Das Verdienst, diesen scheckrechtlichen Dreibund angebahnt zu haben, gebührt dem Mitteleuropäischen Wirtschaftsverein, der im Jahre 1904 wesentlich aus der Initiative

¹⁾ Vgl. Riesser, Bemerkungen zum „Vorläufigen Entwurf eines Deutschen Scheckgesetzes“ etc., Berlin 1908, S. 36 und im Bank-Archiv VI, No. 9.

des Breslauer National-Ökonomen Professor Dr. Julius Wolf hervorgegangen, sich zur Zeit in drei selbstständige Parallelvereine gliedert, die in Deutschland, Österreich und Ungarn ihren Sitz haben und sich nach diesen Ländern benennen. Die Begründung entsprechender Vereine in anderen Staaten Mitteleuropas, insbesondere in der Schweiz, ist geplant, aber noch nicht erreicht. Ausser den eigentlich wirtschaftlichen Zwecken erstrebt der Verein auch die Ausgleichung des Verkehrsrechts-, insonderheit des Scheckrechts.

Als nun am 3. April 1906 ein österreichisches Scheckgesetz nach fast dreizigjährigen fruchtlosen Bestrebungen endlich zustande gekommen war, und als im Anschluss daran auch die deutsche und die ungarische Regierung sich anschickten, ihren gleichfalls schon Jahre zuvor ausgearbeiteten Scheckgesetzentwurf wieder aufzunehmen und umzuarbeiten, da glaubte der deutsche Zweigverein es „im Hinblick auf den internationalen Charakter des Schecks geradezu als eine legislative Unterlassungssünde“ bezeichnen zu müssen, wenn man nicht de lege ferenda in Deutschland und Ungarn „eine tunlichste Annäherung an das österreichische Gesetz in den wichtigeren Bestimmungen herbeizuführen hätte versuchen wollen“.²⁾

Auf den Vorschlag des ungarischen Vereins wurde im Oktober 1907 die Einberufung einer Scheck-Konferenz beschlossen, die bereits am 8. November 1907 in Budapest zusammentrat.

I. Die Teilnehmer der Konferenz.

Die Konferenz war von 36 Delegierten besucht, von denen 20 auf Ungarn, 11 auf Deutschland und 5 auf Österreich entfielen.

Den Vorsitz führt der Staatssekretär Dr. Töry, in Vertretung des Ungarischen Ministerpräsidenten Dr. Wekerle, der der Präsident des mitteleuropäischen Wirtschaftsvereins in Ungarn ist.

Von der Bestellung eines Generalreferenten wurde Abstand genommen; ihn ersetzte jedoch auf das trefflichste der erste Vizepräsident der Konferenz, der um das Scheckrecht so vielfach

²⁾ Denkschrift des Mitteleurop. Wirtschaftsvereins in Deutschland zum vorläufigen Entw. eines Scheckgesetzes; vgl. auch Veröffentlichungen desselben Vereins, Heft V, Berlin 1908, S. VIII.

verdiente Berliner Handelsrechtslehrer Geheimrat Professor Dr. Riesser; er war als Wortführer der deutschen Delegation erschienen und darf als der spiritus rector der Konferenz bezeichnet werden. Neben ihm fungierte als Vizepräsident der Vertreter des österreichischen Justizministeriums Landesgerichtsrat Dr. Durig.

Das Ungarische Justizministerium war ausser durch den Vorsitzenden noch durch zwei Mitglieder seiner Kodifikationsabteilung (Thirring und Barna), sowie durch die Curialrichter Beck und Grecsák und den Tafelpräsidenten Bubla vertreten. Vom ungarischen Finanzministerium nahm Sektionsrat Korányi teil.

Trotz dieser Vertretung der österreichischen und ungarischen Ministerien trug doch die Konferenz einen freien wissenschaftlichen Charakter.

Von Rechtslehrern waren neben Riesser Professor Dr. Ehrenberg aus Göttingen, der bekannte Meister des Versicherungsrechts, und der frühere Staatssekretär Professor Dr. Nagy von der Universität Budapest, sowie der Verfasser dieser Zeilen erschienen.

Von handels- und scheckrechtlichen Schriftstellern nahmen ausser den Genannten auch die Bankdirektoren Dr. Hammerschlag aus Wien, Freiherr v. Pechmann aus München und Thorwardt aus Frankfurt a. M., sowie Dr. Buff aus München und der ungarische Advokat Dr. Siechermann³⁾ aus Kassa (Kaschau) teil.

Fünfzehn Delegierte gehörten der haute banque, den Giro- und Kassenvereinen und den hervorragendsten Sparkassen, insbesondere auch den staatlichen Postsparkassenämtern an. Die Industriellen waren durch wenige Delegierte, unter denen besonders Dr. Wendlandt zu nennen ist, repräsentiert.

Die Zusammensetzung der Konferenz sicherte den Vertretern der Banken eine grosse Bedeutung. Damit war allerdings die Gefahr ausgeschlossen, dass doktrinaire Beschlüsse gefasst würden; andererseits wurde es hierdurch aber fast unvermeidlich,

³⁾ Ausser seinem in ungarischer Sprache früher erschienenen Buche über den Scheck kommt nunmehr auch seine (anonym erschienene) deutsche Schrift in Betracht: „Widerruf und Scheckverlust. Ein Nachklang zu der Scheckkonferenz. Von einem Teilnehmer.“ Kassa 1907.

dass in gewissen Fragen die Berufsinteressen der Bezogenen eine nachdrücklichere und siegreichere Vertretung fanden, als manche Wünsche der Aussteller und Inhaber von Schecks. Kein Geringerer als Heinrich Brunner meint daher, dass man an die Schecknehmer „in Budapest nicht in erster Linie gedacht zu haben scheint“, ⁴⁾ ein Urteil, das zwar nicht für alle Diskussionen, aber doch für einzelne Beschlüsse, besonders für die unten Ziffer 21 und 26 aufgeführten, im wesentlichen zutrifft.

II. Der Gang der Beratung.

Bedeutsam, ja in gewisser Weise verhängnisvoll wurde der Präliminarbeschluss, über diejenigen Punkte überhaupt nicht zu verhandeln, welche im österreichischen Gesetze v. 3. April 1906 und im deutschen und ungarischen Entwurf von 1907 übereinstimmend geordnet seien. Dabei ging man von der doppelten Voraussetzung aus, dass einerseits auf Abänderung jenes österreichischen Gesetzes keine Aussicht vorhanden sei, und dass andererseits der im deutschen Reichsanzeiger vom 13. Juli 1907 veröffentlichte Entwurf eines deutschen Scheckgesetzes als massgebend erachtet werden müsse.

Beide Voraussetzungen waren nicht ganz unbedenklich; denn die Abänderung des österreichischen Gesetzes durch eine Novelle ist bald nach Schluss der Konferenz gerade seitens des Wirtschaftsvereins in Anregung gebracht worden.⁵⁾ Was aber den deutschen Entwurf v. 13. Juli 1907 anbetrifft, so hatte er sich ja selbst als einen „vorläufigen“ bezeichnet, und als ein solcher war er auch von der öffentlichen Meinung in Deutschland aufgefasst worden; insbesondere hatte die ständige Deputation des deutschen Juristentags die Scheckfrage auf die Tagesordnung der nächsten Plenar-Versammlung gesetzt, ja noch vier Tage vor der Pester Konferenz, — also mehrere Monate

⁴⁾ Brunner in D. J. Z. v. 1. II. 1908. (XIII No. 3. Sp. 153.) — Vgl. übrigens auch die Bemerkungen der Delegierten Dr. Calligaris und v. Pechmann in der Sitzung der Konferenz v. 9. Novbr. 1907 (Bericht S. 118 u. 119.)

⁵⁾ Vgl. das vom Mitteleurop. Wirtsch. Ver. in Ungarn unterzeichnete Vorwort zum Bericht über die Scheckkonferenz p. XI. Auch auf der Konferenz selbst war der Wunsch nach einer österr. Novelle geäußert worden (S. 96). Vgl. jetzt auch Riesser, Bemerkungen (S. 59, 60 und 72), sowie im Bankarchiv VI, No. 9 II 1 f.

nach⁶⁾ der Veröffentlichung des Entwurfs — ein Gutachten über drei Kardinalfragen des Scheckrechts vom Verfasser dieser Zeilen erfordert.

Durch jene beiden Voraussetzungen und den demgemäss beschlossenen *modus procedendi* wurden einige der wichtigsten Streitfragen der Beratung so gut wie ganz entrückt. Übrigens war in den der Konferenz unterbreiteten „Materialien“ mitunter eine „Übereinstimmung“ der drei Gesetzgebungen konstatiert worden, die der genauen Prüfung nicht immer Stand hielt.⁷⁾ Die von der Konferenz konstatierten „Übereinstimmungen“ scheinen dann wieder auf die Beratungen des deutschen Gesetzentwurfs eine gewisse Rückwirkung ausgeübt zu haben.

Immerhin muss man auch jenem Präliminarbeschluss gegenüber anerkennen, dass ohne eine gewisse Beschränkung der zu erörternden zahlreichen Fragen die Konferenz ihre Aufgabe in der ihr zur Verfügung stehenden knappen Frist von zwei Tagen nicht zu lösen vermocht hätte. Bedurfte es doch auch bei Beratung des Allgemeinen Deutschen Handelsgesetzbuchs in Nürnberg seinerzeit sogar eines diplomatischen Staatsstreichs, um das Heer der Abänderungsvorschläge zu reduciren und das grosse Unifikationswerk zustande zu bringen.

Wie sehr man aber auch die Ausscheidung der angeblich schon definitiven Konkordanzan aus den Konferenzberatungen bedauern mag, so kann man doch eine andere Entlastung der Diskussion nur billigen. Es war dies die Ausschliessung einzelner Fragen, in welchen zwar die Divergenz der drei Gesetzgebungen anerkannt werden musste, denen man jedoch keine internationale Wichtigkeit, sondern nur eine Bedeutung für den internen Scheckverkehr oder für die Stempelpflicht zuschreiben konnte; dies wurde insbesondere bezüglich der Präsentationsfrist der Inlandschecks und auch bezüglich der Vordatierung angenommen.

Und ebenso war es ein richtiger Entschluss, dass die Konferenz auf eine Anregung Ehrenberg's eine Spezialkommission einsetzte, welche unter Riesser's Leitung die höchst intrikaten

⁶⁾ Das scheint in der Sitzung v. 8. Novbr. 1907 (Bericht S. 5) nicht berücksichtigt worden zu sein; vgl. auch S. 15.

⁷⁾ Vgl. z. B. S. 16 und 31 in Verbindung S. 131, n. 1, S. 39 ff. u. 89 in Verbindung mit S. 136 und 195 der Verhandlungen.

Fragen des internationalen Privatrechts prüfte und eine Reihe von Collisions-Normen sowohl hinsichtlich der Essentialien des Schecks, als auch betreffs der passiven Scheckfähigkeit aufstellte. Diesen letzten Teil der Frage in seiner internationalen Bedeutung beleuchtet und zur Diskussion gestellt zu haben, ist das Verdienst des Hofraths des k. k. Postsparkassenamts Dr. Leth. Die von der Kommission entworfenen Kollisionsnormen sind vom Plenum der Konferenz mit grosser Majorität, wenngleich teilweise gegen den Widerspruch der österreichischen Delegierten angenommen werden.

Das stenographische Protokoll der Scheckkonferenz ist soeben in Heft V der „Veröffentlichungen des Mitteleuropäischen Wirtschafts-Vereins in Deutschland“ (Berlin, 1908) veröffentlicht worden. Den eigentlichen Verhandlungen (S. 1—128) ist das oben N. 4 erwähnte Vorwort (p. V—X) vorangeschickt, in welchem seitens des ungarischen Parallelvereins über die Vorgeschichte der Konferenz und die Hoffnungen, zu denen sie berechtigt, Bericht erstattet wird. Ein Anhang gibt nicht nur den „Leitfaden“ zu den Verhandlungen, der in rechtsvergleichender Weise die Stellung der drei Gesetzgebungen Österreichs, Deutschlands und Ungarns zu den einzelnen Fragen des Scheckrechts kennzeichnet, (S. 127—138) sondern auch im Abdruck (S. 139—176) die Gesetze und Gesetzentwürfe der drei Reiche, sowie Frankreichs, Englands, Belgiens und der Schweiz; bedauerlicher Weise fehlten hierbei die Art. 1709—1717 des schweizerischen bundesrätlichen „Entwurfs zur Ergänzung des Zivilgesetzbuches durch Anfügung des Obligationenrechts“ (vom 3. März 1905), und auch das Amerikanische Negotiable Instruments Law hätte mit seinen Sektionen 321—325 Aufnahme verdient.

III. Die Hauptbeschlüsse.

Es ist nicht der Ort, in dieser Zeitschrift eingehend über die Diskussionen zu referieren, an denen sich 23 Redner beteiligten, darunter in erster Linie Riesser, Hammerschlag, Barna, Sichermann, v. Pechmann und Wendlandt. Auch die vollständige Aufzählung der sämtlichen Beschlüsse der Konferenz würde den uns hier vergönnten Raum überschreiten. Eine offizielle Zusammenstellung fand übrigens nicht statt; auch ist

eine scharfbestimmte Formulierung der Beschlüsse in den Sitzungen nicht ausnahmslos erfolgt (vgl. z. B. unten bei These 25 und 29). Wir beschränken uns daher an dieser Stelle darauf, die folgenden Sätze als die Hauptansichten der Konferenz zu bezeichnen:

1) Zu den wesentlichen Erfordernissen der Scheckurkunde gehört nicht nur die Selbstbezeichnung als Scheck (sog. Scheckklausel), sondern auch die Aufforderung des Ausstellers, aus seinem Guthaben zu zahlen (sog. Guthabeklausel). ((S. 12.)

2) Dagegen gehört weder die Bezeichnung des Zahlungsempfängers (S. 16 u. 30), noch die passive Scheckfähigkeit des Bezogenen zu den wesentlichen Bestandteilen (S. 72).

3) Schecks sollen zwar nur auf Banken und Bankiers gezogen werden, doch ist dies nur eine instruktionelle Vorschrift, deren Verletzung nur stempelrechtliche Folgen nach sich zieht. (S. 73, vgl. auch Riesser, Bemerkungen S. 57 u. 58.)

4) Eine Urkunde, welcher eines der wesentlichen Erfordernisse mangelt, kann, obwohl sie kein Scheck ist, gleichwohl anderweitige rechtliche Wirkungen ausüben. (S. 19.)

5) Die Vordatierung des Schecks hat nur stempelrechtliche Nachteile. (S. 37.)

6) Indossabel ist der Scheck nur, falls er die Orderklausel enthält. (S. 43.)

7) Das auf den Namen- oder Inhaberscheck gesetzte Indossament (sog. hinkendes oder Quasi-Indossament)⁸⁾ hat keine scheckrechtliche Wirkung. (S. 46.)

8) Das Indossament an den Bezogenen gilt als Quittung (S. 47.)

9) Das Indossament des Bezogenen ist ungiltig. (S. 48.)

10) Das Accept des Schecks ist unverbindlich. (S. 47.)

11) Die gesetzliche Regelung des zertifizierten Schecks ist zurzeit noch abzulehnen.⁹⁾ (S. 54.)

12) Auch für Auslandschecks sind feste (absolute) Präsentationssysteme (nach geographischen Zonen) gesetzlich anzuordnen. (S. 60.)

⁸⁾ Vgl. Brunner a. a. O. S. 157 bei N. 1 und Riesser S. 64 N. 46.

⁹⁾ Vgl. dagegen jetzt auch den Aufsatz von Schär, der zertifizierte Scheck in Deutsch. Wirtschafts-Zeitung von 15. Februar 1908 (IV Nr. 4 Sp. 150—158).

13) Nicht-Inhaberschecks sind auf Verlangen zu quittieren. (S. 63.)

14) Zur Annahme von Teilzahlungen ist der Inhaber nicht verpflichtet. (S. 63.)

15) Der Scheck ist während der Präsentationsfrist unwiderruflich. (S. 78.)¹⁰⁾

16) Der Scheck darf auch nach Ablauf der Präsentationsfrist gezahlt werden, sofern kein Widerruf erfolgt ist. (S. 93.)

17) Im Fall des Verlustes, Diebstahls oder der Fälschung des Schecks ist eine provisorische gerichtliche¹¹⁾ Verfügung auf Untersagung der Einlösung bei Einleitung des Amortisationsverfahrens zulässig. (S. 88.)

18) Hat der Bezogene von der Eröffnung des Konkurses über das Vermögen des Ausstellers Kenntnis, so muss er die Zahlung des Schecks ablehnen. (S. 93.)¹²⁾

19) Aussteller und Indossanten sind wechselseitig regresspflichtig. (S. 93.)

20) Der Indossant kann die Haftung durch die Klausel „ohne Obligo“ ablehnen. (S. 94 u. 47.)

21) Ein Anspruch gegen den Bezogenen ist dem Inhaber nicht zu gewähren. (S. 94.)¹³⁾

22) Der Rückgriff auf das dem Scheck zugrundeliegende Rechtsgeschäft soll den internen Gesetzgebungen anheimgestellt bleiben. (S. 109.)

23) Eine Klage des Inhabers gegen den Aussteller auf Ersatz des aus der Nichteinlösung entstehenden Schadens gehört nicht in das Scheckgesetz. (S. 109.)

24) Der Regress soll für in Europa zahlbare Schecks in drei Monaten, für andere in sechs Monaten verjähren. (S. 109.)

25) Der aus der Einlösung eines ge- oder verfälschten Schecks entstehende Schaden soll grundsätzlich den Bezogenen,

¹⁰⁾ Für die Widerruflichkeit nach englischem Muster neuerdings Sicher-
mann in der No. 3 genannten Schrift.

¹¹⁾ Für die Statthaftigkeit eines aussergerichtlichen Sperrverbots besonders
Wendland S. 67 f. und 78; vgl. auch Sichermann a. a. O.

¹²⁾ Dagegen bestimmt der schweiz. Gesetzesentwurf v. 3. März 1905,
Art. 1716, dass „der Scheck durch den Konkurs des Ausstellers nicht wider-
rufen werde.“

¹³⁾ Vgl. hiergegen neuerdings auch Brunner a. a. O.

den Aussteller aber nur dann treffen, wenn ihn oder seine Angestellten ein Verschulden trifft. (S. 124.)¹⁴⁾

26) Die Konferenz hat den Antrag abgelehnt, dass eine abweichende Vereinbarung (über die Tragung des Schadens aus Scheckfälschung) zugunsten des Bezogenen nicht zulässig sei. (S. 124.)

27) Zu einer formellen Beschlussfassung über die Wirkung der Einsetzung einer anderen Verfallzeit als bei Sicht ist es anscheinend nicht gekommen. (S. 34) doch begegnete die Ansicht Riesser's, dass auch ein solcher Scheck bei Sicht zahlbar sein sollte, wenigstens keinem Widerspruch.¹⁵⁾

28) Bezüglich der umfangreichen Beschlüsse über das internationale Privatrecht sei auf S. 72—74 des Berichtes und auf Riesser, Bemerkungen S. 56—58 verwiesen.

29) Domizilierte Schecks sind (nur) auf Orte zulässig, an denen sich eine Filiale des Bezogenen oder eine Abrechnungsstelle befindet, bei welcher der Bezogene vertreten ist. (S. 33.)¹⁶⁾

IV. Die Wirkungen der Konferenzbeschlüsse.

Die Beschlüsse der Konferenz sind keineswegs sämtlich einstimmig gefasst worden; an lebhaftem Kampfe der Meinungen hat es in Budapest nicht gefehlt, und auch der Verfasser dieser Zeilen hatte seinen Dissens wiederholt zu bekunden. Zu einem erneuten Eingehen auf die streitigen Fragen liegt für ihn um so weniger Anlass vor, als er seine Anschauungen erst vor kurzem in der Zeitschrift für Handelsrecht Bd. 61 S. 1 ff. zu begründen versucht hat. Überdies liegt es im Wesen der Rechtsausgleichung begründet, dass um des höheren Ziels der

¹⁴⁾ Es erhellt allerdings nicht mit voller Bestimmtheit aus dem Berichte, welcher der alternativen Vorschläge schliesslich zum Beschluss erhoben worden ist; vgl. auch Riesser S. 52, übrigens jetzt auch Ehrenbergs Vermittlungsvorschlag in dem Aufsatz „Schaden infolge einer Scheckfälschung“ in D. J. Z. XII No. 23 v. 1. Dezbr. 1907 Sp. 1298—1301.

¹⁵⁾ Vgl. auch Riesser, Bemerkungen S. 52.

¹⁶⁾ Es ergibt sich nicht mit Sicherheit, ob nach der Meinung der Konferenz die Angabe eines anderen Ortes nur für nicht geschrieben zu gelten hat oder den Scheck ungültig macht; nur die Ausführungen Nagys sind als gebilligt konstatiert, und diese enthalten darüber anscheinend nichts. Vgl. jedoch auch Riesser a. a. O. S. 42.

Einheit willen die Sonderanschauungen zurücktreten müssen, dass gewisse Opfer freiwillig gebracht werden.

Von diesem Standpunkt aus ist das Resultat der Beratungen im grossen und ganzen willkommen zu heissen.

Die Konferenz hat auch einen grossen praktischen Erfolg bereits insofern aufzuweisen, als der vorläufige Entwurf des Deutschen Scheckgesetzes vom Bundesrat wesentlich im Sinne der Budapester Beschlüsse revidiert, in dieser umgearbeiteten Fassung vom 9. Januar 1908 dem Reichstag vorgelegt und mit geringfügigen Änderungen zum Scheckgesetz v. 11. März 1908 erhoben worden ist.

Riesser hat soeben in Bankarchiv VII Nr. 9 konstatiert, dass von den früheren 16 wesentlichen Differenzen des vorläufigen Entwurfs (gegenüber dem österreichischen Gesetz und dem ungarischen Entwurf) in dem definitiven Deutschen Projekt „tatsächlich“ (und unter Vorbehalt des internationalen Privatrechts) nur noch zwei übrig geblieben sind. Von den Budapester Beschlüssen ist insbesondere den oben unter Ziffer 1—5, 8, 12, 21 und 23 verzeichneten Rechnung getragen worden, dem vierten Beschlüsse freilich nur in der „Begründung“ des Entwurfs (S. 17.) Dagegen ist allerdings den Wünschen der Konferenz zu 6 (bezüglich der Beschränkung der Indossabilität auf Schecks mit Orderklausel) und 27 (bezüglich der nicht auf Sicht lautenden Schecks) keine Folge gegeben worden. Die Beschlüsse zu 18 und 25 sind nach Riesser's Ansicht durch die Konkursordnung und das Bürgerliche Gesetzbuch gedeckt, und das gleiche dürfte vielleicht auch vom 17. Beschluss im Hinblick auf die Zivilprozessordnung gelten. Den meisten übrigen Thesen (9—12, 14—16, 19, 20, 22, 24 und 26) hat schon der vorläufige Entwurf materiell entsprochen.

Es besteht ferner guter Grund zu der Annahme, dass auch der ungarische Entwurf im Sinne der Konferenzbeschlüsse abgeändert wird, und selbst von Österreich, dessen Gesetz bei der Einberufung der Konferenz als „der feste Punkt“ angesehen wurde, erhofft man jetzt bereits ein Nachtragsgesetz im Sinne der Konferenz und zwar sowohl in den Fragen des internationalen Privatrechts, als auch bezüglich der Präsentationsfristen der Auslandschecks.¹⁷⁾

¹⁷⁾ Vgl. Riesser, Bemerkungen S. 72, sowie Veröffentlichungen S. XI.

Ob die Pester Beschlüsse weiter werbende Kraft entwickeln, vielleicht Italien, Belgien, Frankreich, die Schweiz zur Revision ihrer Scheckgesetze veranlassen werden, steht natürlich dahin; aber mit der weitgehenden Assimilierung des österreichischen, deutschen und ungarischen Scheckrechts ist doch ein bedeutender Schritt getan in der Tat eine „erste Etappe“ auf dem Wege zum Weltverkehrsrecht glücklich erreicht.

Einfluss des französischen Enregistrement-systems auf die wirtschaftliche Entwicklung in Frankreich.

Von

Advokat Ernest Eisenmann, Paris.

Die staatlichen Einrichtungen von Frankreich sind weit weniger bekannt, als dies bei den vielfachen Studienreisen, welche in dieses Land unternommen werden, erklärlich scheint. Es lässt sich das nur darauf zurückführen, dass diese Einrichtungen selbst im Inlande wegen ihrer häufig wirklich komplexen Natur nur ungenügend bekannt sind. Es wird deshalb erforderlich sein, ehe von den Einflüssen der Verkehrssteuer auf die wirtschaftliche Entwicklung des Landes gehandelt werden kann, die Geschichte und das Wesen dieser Steuer kurz auseinander zu setzen.

Das Enregistrement, welches in Elsass-Lothringen und in den süddeutschen Ländern des Rheinischen Rechts heut auch noch, wenn auch in höchst abgeschwächter Form, besteht, und dort mit dem zutreffenden Namen Verkehrssteuer belegt ist, stammt bereits aus den Zeiten des letzten Valois. Unter Heinrich III. wurde eine sogenannte Kontrolle (contrôle) eingerichtet, d. h. es konnten diejenigen Schriftstücke rechtlichen Inhalts, deren Datum man sicherzustellen wünschte, bei dem hierfür bestimmten Beamten in ein öffentliches Register eingetragen werden. Sehr bald entwickelte sich aber hieraus, namentlich unter Ludwig XIV., ein System fiskalischer Abgaben, welches um so ungünstiger wirkte, als seine Grundsätze und Einzelbestimmungen an ausserordentlicher Unklarheit litten, welche

von den Beamten geflissentlich unterhalten wurde. Wenigstens hat kurz vor der grossen Revolution sich, nicht zum ersten Male, eine heftige Bewegung speziell gegen diese Steuer entwickelt, und der berühmte Malesherbes hat sich als Wortführer der Cour des Aides das Verdienst erworben, durch seine lichtvollen Angriffe auf die bestehende Willkür die Abschaffung dieser Steuer vorzubereiten, welche dann als eine der ersten Taten der neuen gesetzgebenden Versammlungen eintrat.

Die Freude war von kurzer Dauer. Die Bedürfnisse der neuen Zeit waren einer Aufhebung von Steuern, an welche das Volk nun einmal gewöhnt war, wenig günstig, und so wurden die Enregistrements-Gebühren unter diesem neuen, damals aufkommenden Namen bald wieder eingeführt. Man begnügte sich damit, eine grundlegende Neuordnung zu schaffen, welche in der Tat einer gewissen Übersichtlichkeit und Präzision nicht entbehrte und damit das alte Übel eine zeitlang in annehmbarer und erträglicher Form auftreten liess.

Das Gesetz vom 22. Frimaire des Jahres VII (12. Dezember 1798) bildet noch heute die Grundlage dieser Steuer. Alle späteren Gesetze, Verordnungen und Reglements haben selbst die tiefstgreifenden Änderungen stets nur in der Form von Zusätzen und Abänderungen des alten Textes vorgenommen. Bis in die Zeit der dritten (jetzigen) Republik hinein haben die Zusätze auch einen Charakter bewahrt, der zwar ein stärkeres Anziehen der Steuerschraube bedeutete, aber in den Grundlagen der Veranlagung und dem Umkreise der herbeigezogenen Besteuerungsobjekte keine wesentliche Umformung darstellt. Erst der Wunsch, die schwieriger zu präzisierenden und nachzuweisenden Besteuerungsobjekte des Handelsverkehrs, namentlich die Vermögenswerte des Börsenverkehrs, speziell auch die ausländischen Industrie- und Finanzgesellschaften zur Besteuerung heranzuziehen, hat eine neue Evolution des Enregistrements, in dessen Rahmen man diese neue Besteuerungsart hineinzupassen versucht hat, herbeigeführt, und dadurch so ziemlich wieder einen Zustand geschaffen, der die Übersichtlichkeit der Verkehrssteuer abermals zur Chimäre macht.

Wir werden aber weiterhin darzulegen versuchen, dass selbst ohne diese Mängel, welche mehr dem unglücklichen System gelegentlicher und eiliger Anfertigung der Gesetze, als dem Wesen der Sache zuzuschreiben sind, die Verkehrssteuer an sich

so ist und sein muss, wie ihr Name, „a non lucendo,“ vorauszusagen scheint: eine Einrichtung, welche dem Verkehr steuert, ihn unterbindet und auf Abwege leitet, so dass eine gesunde Entwicklung von Handel und Verkehr, von Gerechtigkeitspflege und Fortschritt der Gesetzgebung damit unvereinbar erscheint.

Die Grundform dieser Steuer ist die, verschiedenartige Gebühren als Gegenleistung zu erheben dafür, dass der wesentliche Inhalt, bei gewissen Rechtsgeschäften auch der gesamte Wortlaut, als fortlaufende Vermerke in ein amtliches Buch eingetragen werden, und hierüber eine Bescheinigung auf die Urkunde selbst gesetzt wird, und zwar auf jedes der etwa vorhandenen mehrfachen Exemplare. Dieser Vermerk beschränkt sich auf die Angabe, an welcher Amtsstelle und unter welcher Nummer und Datierung die Eintragung erfolgt ist, sowie auf die Empfangsbestätigung hinsichtlich der angegebenen Gesamtgebühr für die versteuerte Urkunde.

Die Gebühr ist ausserordentlich verschieden: Es besteht eine ganze Reihe von festen Gebühren (Droits fixes) von 1.50 Franken bis 75 Franken, welche aber zum Teil auch noch durch spätere Zuschläge um $2\frac{1}{2}$ Zehntel, also ein Viertel des Grundbetrages erhöht worden sind. Andererseits unterliegt die Mehrzahl der Rechtsgeschäfte einer nach dem Wertobjekte berechneten stufenweise Besteuerung (Droits proportionels), welche von 20 Centimen bis zu 20 Franken per 100 Franken ansteigt. Letzterer Satz ist der der Erbschaftssteuer bei sehr grossen Erbschaften von mehreren Millionen; die progressive Erbschaftssteuer ist in der Tat ebenfalls in die Form des Enregistrements eingereiht worden. Die eigentlichen Verkehrssteuern betragen nur bis zu 7 per 100; es treten aber gerade bei dem letzteren Satze, dem für Grundstücksversteigerungen, noch die beinahe ebenso hohen Gebühren des Notars, welche ebenso unumgänglich sind, belastend hinzu.

Die Zahlung erfolgt bei der Einreichung der Urkunde auf dem Amte nach Massgabe einer sogleich angestellten, vorläufigen Berechnung in bar. Vor der Einreichung ist es den Beamten verboten, Auskunft über die voraussichtliche Höhe der Gebühren zu erteilen.

Zur Erhebung des Enregistrements sind in jeder grösseren Ortschaft ein oder mehrere Bureaux eingerichtet, woselbst alle Urkunden vorgelegt werden müssen, welche dieser Förmlichkeit unterworfen werden sollen. Es sind dies einerseits die überwiegende Anzahl, man kann sagen fast sämtliche gerichtlichen Akte, und ferner alle diejenigen Akte der freiwilligen Gerichtsbarkeit und Abmachungen, welche von Notaren oder Beamten aufgenommen werden; endlich eine Anzahl von Verträgen der häufigst vorkommenden Arten (Mietsverträge u. dergl.) ohne Rücksicht auf die notarielle Form. Für alle diese besteht ein Zwang zum Enregistrement, der bei den Beamten mit schweren Geldstrafen und sonstigen Folgen ihrer Verantwortlichkeit, bei Privaten nur mit erheblichen Geldstrafen sanctioniert ist.

Für die übrigen privatschriftlichen Verträge besteht ein eigentlicher Zwang nicht. Es wird vielmehr anscheinend nur durch die Wirkung der Versteuerung, der betreffenden Urkunde ein sicheres Datum und damit fast die Eigenschaften einer deutschen Notariatsurkunde zu verleihen, eine starke Anlockung zur Entrichtung dieser Abgabe hergestellt. Die Bestimmung aber, dass keine Urkunde in den Amtshandlungen eines Gerichts, Notars, Gerichtsvollziehers, Avoués (Anwalts) benannt werden darf, ohne dass sie zuvor versteuert sei, macht auf Umwegen diese Freiheit zu einer Illusion. Urkunden des Geschäftsverkehrs sind dazu bestimmt, bei irgend welcher Gelegenheit weiteren Rechtsfolgen im Wege des streitigen oder nichtstreitigen Rechtsverkehrs als Grundlage zu dienen, so dass man es nicht als die Norm bezeichnen kann, dass eine solche Urkunde der Benennung und Heranziehung in Prozessen oder späteren Verträgen entgehen werde. Es ist daher eine nicht minder allgemeine Steuerpflicht, als bei den deutschen Stempelsteuern zu konstatieren; auf die übrigen Folgen der scheinbaren Ausnahme, infolge der ganz legitimen Versuche, die schwere Abgabe wenn möglich durch entsprechende Redaktion der Akte zu vermindern oder zu umgehen, wird später zurückzukommen sein.

Der Geschäftsgang der zuständigen Behörden ist nicht minder geeignet, zu diesen Folgen beizutragen. Naturgemäss können die Enregistrements-Bureaux nur in grösseren Orten eingerichtet werden. An eine Verbindung dieser fiskalischen Funktionen mit anderen, namentlich also mit der Verwaltung

und Einziehung der übrigen Steuern, (ausser der Stempelpapiersteuer, Timbre de Dimension), ist anscheinend niemals gedacht worden. Die Rechtskenntnisse, welche das Enregistrement bei denjenigen Beamten, welche es durchführen sollen, voraussetzt, sind zwar für die grosse Mehrzahl der Fälle ihrer Tätigkeit keine schwer zu erwerbenden; man kann aber nicht leugnen, dass sie doch allgemeinerer Art sind, und sich auf das gesamte Gebiet des Rechtswesens erstrecken, so dass sie diejenigen eines Erhebers der Mobiliar- oder Gewerbesteuer, oder der Grundsteuer, oder eines Zolleinnehmers oder dgl., wesentlich hinter sich lassen. — Durch diese örtliche Erschwerung des Verkehrs mit den Ämtern wird die Abgabe mit erheblichen Unkosten und Belästigungen ohnehin verquickt; in höherem Masse tritt dies noch dadurch zu Tage, dass in grösseren Städten die Kompetenz der einzelnen Bureaux durch sachliche Verteilung der Materien in wenig übersichtlicher Weise gegliedert ist. So, wenn in dem einen Bureau nur Vollmachten und Mietsverträge, in dem anderen Gesellschafts- und Erbschaftssachen ausschliesslich zu versteuern sind; oder wenn für Akte verschiedener Gerichte, sowie für Notare und Gerichtsvollzieher, ausschliesslich zuständige Bureaux (in den grösseren Städten) eingerichtet sind, angeblich um die dem grossen Publikum zugänglichen Amtsstellen zu entlasten. Naturgemäss entwickelt sich bei jedem der Amtsvorsteher, der persönlich für seine Amtshandlungen verantwortlich und auch bei deren fiskalischen Ergebnissen (wie alsbald besprochen wird) interessiert ist, eine nicht immer die Schnelligkeit der Amtshandlungen fördernde Selbständigkeit der Auffassung, welche ein vielfaches Hin- und Herverhandeln und ebenso viele Gänge zum Amte erforderlich macht. Infolge ungenügender Klarheit der Steuerbestimmungen ist dabei keineswegs nur an die Ausnahmefälle mangelnden guten Willens der Beamten zu denken.

Es darf aber nicht verkannt werden, dass ein Anreiz für die Beamten besteht, im Zweifel einen höheren Steuersatz, dessen Anwendung nicht vollkommen ausgeschlossen erscheint, zu bevorzugen. Wie für fast alle fiskalischen Rechnungszweige, herrscht in Frankreich auch für das Enregistrement eine Art Pachtsystem, insofern die Beamten für jedes Bureau im Anschluss an die Erfahrungssätze vergangener Steuerperioden einen festgesetzten Betrag abzuliefern haben und an dem Mehrergebnisse interessiert

sind. Es soll dies ihre Wachsamkeit anstacheln; es kann jedoch an den gesunden Wirkungen dieses in anderen Ländern längst als veraltet aufgegebenen Systems füglich auch in Frankreich gezweifelt werden. Eine Nachprüfung ist durch Beschwerde herbeizuführen, aber die dadurch entstehenden Umstände und Zeitverluste sind um so erheblicher, als die Oberinstanzen naturgemäss nur in den Bezirkshauptstädten zu finden sind und in allen zweifelhaften Fällen von den Beamten selbst am liebsten eine oberste Entscheidung durch Rückfrage bei dem Finanzministerium, beziehungsweise der Zentral-Direktion nachgesucht wird, zur Beseitigung der eigenen Verantwortlichkeit. Während dieser ganzen Zeit aber verbleibt das fragliche Schriftstück stets in den Händen der Behörde, welche, da die Steuer sich an die Urkunde, das beschriebene Blatt Papier selbst anklammert, unter keinen Umständen sich damit begnügt, etwa eine beglaubigte Abschrift zum Gegenstande der fiskalischen Erhebungen zu machen, und die Urschrift den Beteiligten zu belassen. Jeder im praktischen Rechtsleben stehende hat sich in solchen Fällen schon entschliessen müssen, den Beschwerdeweg aufzugeben, um nur in den Besitz seiner Urkunde zurückzugelangen und sich derselben für die präsumtiv wichtigeren Zwecke der Hauptsache bedienen zu können. Eine ähnliche Zwangslage wird auch nicht selten dadurch geschaffen, dass bei streitigen Fällen über eine angeblich verwirkte Steuerstrafe die Urkunde ebenfalls unter allen Umständen zunächst bis zur Zahlung der Strafe bei der Behörde zurückbehalten wird, gleichviel ob die Partei dadurch in den wichtigsten Lebensfragen rechtlos gestellt wird oder nicht. Wie viel schwerer es ist, eine erst einmal erfolgte Zahlung zurückzubekommen, als wenn noch erst über die Einzahlung verhandelt wird, ist eine jener Erfahrungen, welche nicht bestritten werden können, obgleich in der Theorie beide Fälle vollkommen gleichartig zu liegen scheinen.

Immer und immer muss wieder erwähnt werden, welche Unbequemlichkeiten, Zeitverluste und Gefahren durch das schliesslich berechnete und natürliche Bestreben der Parteien herbeigeführt werden, die Steuersätze auf ein Mindestmass zu reduzieren, indem man bei der Redaktion die getroffenen Vereinbarungen den Bestimmungen des Steuergesetzes derart anzupassen sucht, dass die günstigeren Sätze zur Anwendung kommen.

Die Judicatur der Obergerichte und des Cassationshofs hat diese Bemühungen als legitim anerkannt und keineswegs missbilligt. Aber die Grenze zwischen dem, was eine Anpassung an das Gesetz und was eine Umgehung bedeutet, ist naturgemäss der Gegenstand subtiler Zweifel, und die Meinung der mit der Wahrnehmung der fiskalischen Rechte betrauten, bei den Ergebnissen und den hohen Geldstrafen beteiligten Beamten wird selbstredend nicht immer zu der nachsichtigeren, wenn auch vielleicht richtigeren Auffassung des Falles hinneigen.

Man kann daher ungescheut die Handhabung des Gesetzes, wenn auch nicht als direkt vexatorisch, so doch als keineswegs bequem oder geschickt bezeichnen.

Mit vorstehender Erwägung treten wir dem Hauptpunkte dieser Untersuchung schon sehr nahe. Es wird kaum die Folgerung bereits hier abzuweisen sein, dass diese Guerilla an die Arbeitszeit und Aufmerksamkeit der mit der Wahrnehmung des Rechtsverkehrs und der Vertretung der Parteien beauftragten Personen eine unwirtschaftliche Zumutung stellt, jedenfalls aber der häufige Kampf gegen den Fiskus und dessen berechnete und unberechtigte Ansprüche für diese Personen eine Ableitung von dem Hauptgegenstande ihrer Tätigkeit, dem klaren Ausdrucke der beabsichtigten Rechtsgeschäfte, bedeutet und damit eine Ablenkung von dem Hauptziele ihrer Tätigkeit, den Rechtsverkehr zu klären und zu erleichtern, zu verbilligen und vor unnützen Ausgaben und Prozessen zu bewahren, herbeiführen muss. Ganz wesentlich aus diesen Zuständen ist die Rabulisterei und die Neigung zu fictiven oder doch verschleierten, jedenfalls unklaren Verhältnissen herzuleiten, an welcher das französische Rechtsleben, speziell in den unteren Schichten, krankt. Daher wiederum stammt grossenteils die überscharfe Ablehnung, welche die höherstehenden Elemente der französischen Rechtskundigen (Richter und Advokaten) der Beschäftigung mit der Wahrnehmung von Parteiinteressen im Geschäftsleben und den sich aus dem letzteren rekrutierenden Rechtsstreitigkeiten (Handelsprozessen u. dergl.) entgegen bringen, und die vollkommene Enthaltung von jeder Teilnahme an allen nichtstreitigen Rechtsgeschäften, welche die Standesregeln der grossen Advokatenzünfte ihren Mitgliedern bei Strafe der Ausstossung zur Pflicht machen. Diese Enthaltung und Entfremdung bringt naturgemäss den Rückschlag

mit sich, dass das eigentliche Geschäftsleben den Advokaten und Richtern nur in seiner ungesunden Entwicklung, aus Streitigkeiten bekannt oder doch geläufig wird, und die Kunst des Vertragsschlusses, der Prophylaxe gegen künftige Prozesse, sich nicht kräftig entwickeln kann, während anderseits der Richter gewohnt wird, jede Sache, bei der ein geschäftskundiger Parteivertreter (*homme d'affaires*) beteiligt erscheint, von vornherein mit ungünstigen Augen und meist unverkennbarer Voreingenommenheit anzusehen. Es entsteht so eine vollkommene Verkehrung der in allen übrigen Ländern der Welt bestehenden Normalzustände, dass nämlich die Parteiberatung und Parteivertretung auch bei aussergerichtlichen Rechtsgeschäften in den Händen zünftiger Mitglieder der Anwaltschaft ruht, und von derselben ohne Erschwerung durch Vorurteile in Ehren und zum Vorteile der rechtsunkundigen oder minder geschäftsgewandten Parteien ausgeübt wird. Diesen Zustand, den wir im Rechtsleben jeder Nation als den einzig normalen ansehen zu müssen glauben, hindert kaum etwas so sehr als die Entwicklung, welche die Verkehrssteuer in Frankreich dem Rechtsleben aufgedrückt hat: allerdings nicht nur infolge der oben ausgeführten Beeinflussung der Aufrichtigkeit des Vertragsinhaltes, sondern in noch höherem Masse vielleicht durch die Schaffung besonderer Kategorien von Rechtskundigen, wodurch den mit dieser fiskalischen Einrichtung Betrauten der Charakter einer Beamtenschaft und eine strenge Abscheidung von der Advokatur, sowie die Anweisung einer sozial und moralisch untergeordneten Rolle neben dieser aufgezwungen wird.

Es ist bereits erwähnt worden, dass sämtliche Akte der *Avoués*, Gerichtsvollzieher und Notare dem Enregistrementszwange unterliegen.

Erstere beide Arten von Akten stellen fast die Gesamtheit der strittigen Gerichtsbarkeit dar. Es kommen nur noch die Akte der Gerichtsschreiber und Richter (Urteile, Beschlüsse, Beweisprotokolle u. dergl.) hinzu, welche ebenfalls der Besteuerung unterliegen, bei denen aber die sozialpolitischen Folgen nicht so eigenartig zu Tage treten.

Es sind hier somit ganze Klassen von Personen geschaffen, welche zu dem Staate in einem wirtschaftlichen Abhängigkeitsverhältnisse stehen, das sich am deutlichsten darin äussert, dass die

betreffenden Ämter (Charges) durch Kauf an den Nachfolger übergehen, und der Kaufpreis von dem Justizministerium genehmigt, wenn nicht festgesetzt wird. Die praktische Übung hilft sich auch hier durch fictive Abmachungen; man darf kühnlich behaupten, ohne Widerspruch befürchten zu müssen, dass kaum ein Amtsübergang stattfindet, bei dem nicht neben dem offiziellen, dem Ministerium mitgeteilten Preise noch Nebenleistungen von Hand zu Hand vereinbart und gegeben werden, welche oft eine bedeutende Modifikation der offiziellen Vereinbarungen darstellen, von der jedermann, auch das Ministerium, Kenntnis hat und gegen die zu reagieren niemandem einfällt; nirgends ist das alte französische Wort besser angebracht: *qui trompe-t-on donc ici?* — Dasselbe gilt bei den Notaren und Gerichtsschreiberposten, welche ebenfalls durch Kauf übertragen werden.

Es sei gleich bemerkt, dass für alle diese Ämter, wie für das des Richters und den Beruf des Advokaten als Befähigungsnachweis nur ein einziges juristisches Examen, die „*Licence en droit*“, gefordert wird, dessen Rangstufe und geistiges Niveau durch seine Ablegung nach einer dreijährigen Studienzeit und dadurch gekennzeichnet wird, dass es dem (facultativen) Doktor-examen um Jahre vorauszuweichen pflegt. Es würde also etwa dem früheren preussischen Auskultatorexamen gleichkommen. Somit ist nicht etwa neben dem Preise eine weitere wesentliche Vorbedingung zum Erwerbe jener Ämter zu statuieren. Man geht nach alledem kaum zu weit, wenn man in dem Zwange, bei einer der wichtigsten Rechtshandlungen seiner ganzen Lebensbahn eine unaufrichtige Handlungsweise beobachten zu müssen, ein demoralisierendes Element erblickt, welches natürlich infolge der langjährigen Übung durch ganze Generationen der Moralität des Einzelnen keineswegs einen Makel aufdrückt. Es mutet aber mehr als sonderbar an, dass dies von einer geistig regsamen Nation nicht als unerträglich empfunden, und dass von einem revolutionären Volke nicht längst Abschaffung eines Zustandes stürmisch verlangt worden ist, der gerade jenen Organen des Staats-, Rechts- und Volkslebens eine solche Handlungsweise aufzwingt, die als Träger öffentlich-rechtlicher Vollmachten und öffentlichen Glaubens unter dem Widerspruche mit ihren Befugnissen und mit dem Vertrauen, welches sie verlangen, doppelt leiden müssen.

Um zunächst bei der streitigen Gerichtsbarkeit zu bleiben, so leidet die Schleunigkeit und Zugänglichkeit der Gerichtspflege unter der Verkehrssteuer noch in anderer Weise als durch die Einschaltung der Avoués, welche in anderen Ländern (Italien, Belgien z. B.) wo sie formell noch besteht, längst tatsächlich durch Kumulierung dieses Amtes mit der Advokatur abgeschafft ist. Es ist dort früher die Erkenntnis durchgedrungen, dass nicht die geringste Veranlassung vorliegt, die in modernen Prozessgesetzen immer mehr in den Hintergrund tretenden eigentlichen Prozessförmlichkeiten durch ein besonderes Organ neben dem Fürsprecher wahrnehmen zu lassen. Auch in Frankreich ist man keineswegs im Unklaren darüber geblieben, dass die Unkosten und Umständlichkeiten eines solchen zweiten Vertreters der Parteienrolle keine Existenzberechtigung mehr habe. Der Ruf nach der Abschaffung der Avoués ist oft genug erhoben worden; die Zahl der Anregungen zu Gesetzesvorschlägen aus parlamentarischer oder privater Initiative ist Legion. Aber stets wurde die Bewegung im Keime oder in vorgeschrittenem Stadium erstickt, weil kein Politiker stark genug wäre, selbst nur als Parteiprogramm diese Aufhebung einer wirtschaftlich mächtigen, in den sesshaftesten Bürgerkreisen verankerten Beamtenklasse aufzustellen, geschweige denn, dass ein Ministerium sie als Gesetz durchzubringen vermöchte. Schon die Ablösung der unter staatlichem Schutze und mit barem Gelde im Hinblick auf künftige Weiterveräußerung erworbene Chargen ist ein Problem schwierigster Art, und die Kurzlebigkeit der aufeinander folgenden Regierungen machen es jedem Kabinet schier zur Unmöglichkeit, eine so tiefgreifende finanzwirtschaftliche Massregel, statt mittels Entschädigungen zu einem raschen, etwa durch allmähliches Einziehen der Ämter zu einem stufenweisen Erlöschen zu bringen. Die Schwierigkeiten der Durchführung der letzteren Idee leuchtet im Hinblick auf den Einfluss dieser Charge auf die Prozessordnung ein; es ist nicht gut ein Übergangszustand denkbar, bei welchem ein Teil der Chargen fortbestünde, während das rechtssuchende Publikum des Beistandes eines Avoué nach dem neuen Gesetze doch entbehren könnte.

Der wahre Grund, weshalb keine Regierung gern an die Aufhebung dieser Chargen denken möchte, ist aber wesentlich der folgende. Die Avoués haben in gewissem Masse die Unpopu-

larität, um nicht zu sagen den Hass, geerbt, welchen in den vorigen Jahrhunderten die „Fermiers généraux“, die Finanzpächter, unter der drückenden Herrschaft der vier letzten Ludwig sich zugezogen hatten — richtiger könnte man sagen: dessen Opfer diese Beamten gewesen sind. Das Volk sah nur die Werkzeuge der fiskalischen Erpressungen, ohne den dahinterstehenden Fiskus, den Staat selbst und die Missbräuche seines Ausgabe-Budgets wahrzunehmen; seine Wutausbrüche wurden von Zeit zu Zeit dadurch befriedigt, dass man dem Pöbel erlaubte, einen der gehassten Finanzagenten in Stücke zu reißen, wenn man ihn nicht unter dem Vorwand von Unterschleifen auf öffentlichem Markte stäupen und vierteilen zu lassen für gesunde Staatsraison hielt. Ganz so barbarisch ist heute weder der Druck noch die Repression, noch die Staatsraison; Tatsache aber ist, dass jede unmutige Bewegung wegen der Gerichtskosten sich nicht gegen den Staat, die rückständige Gesetzgebung oder Finanzverwaltung, sondern immer gegen die Avoués und Huissiers, die ausführenden Organe derselben Luft macht. Mit ihnen allein hat das Volk zu tun, nur von ihnen wird es seiner Meinung nach geplatzt und bedrückt. Es gibt unter den prozessführenden Personen nur sehr wenige, denen es überhaupt bekannt ist, dass der Avoué von jeder seiner Einnahmen durchschnittlich 70 bis 80 Prozent an den Staat bereits als Enregistrements-Gebühren abgeben muss, wenn er, und manchmal sogar ehe er deren Zahlung, richtiger Wiedererstattung beanspruchen kann. Naturgemäss schützt sich der Beamte bei dem leisesten Zweifel über die Solvenz seines Klienten, und vorsichtshalber auch ohne solchen Zweifel, durch Erhebung namhafter Vorschüsse, um in keinem Falle, selbst bei unvorhergesehener Komplikation des Prozesses und dadurch gesteigerten Kosten desselben, ohne Deckung zu bleiben; dadurch wiederum wird der Partei das Anrufen der Gerichte unnötig erschwert. Die deutschen Kosten-gesetze z. B. lassen die erste Zahlungsaufforderung für Gerichtskosten erst einige Wochen nach der Klageerhebung eintreten; sie machen den Kläger, der obsiegt, überhaupt nicht mehr für den Überrest, gemeinhin etwa zwei Drittel der Instanzkosten, haftbar. Nur seine Anwaltskosten bleiben ihm bei fruchtlosem Ausfalle der Zwangsvollstreckung zur Last, die Vollstreckungskosten sind minimal. Im französischen Prozesse hat

der Kläger die gesamten Instanzkosten, die Versteuerung des Urteiles und, einschliesslich einer Fülle von eingeschalteten, sachlich überflüssigen Formalakten, die Vollstreckungskosten in bar vorzulegen, ehe er auch nur erfährt, welchen Erfolg der Prozess materiell nach sich ziehen wird. Die Kosten der erwähnten Formalakte, mit denen die Zwangsvollstreckung durchsetzt ist und welche ein erfahrener, fristsuchender Beklagter, bezw. dessen Vertreter ins Ungemessene steigern kann, betragen bei normalem Verlaufe weit über 100 Franken, und zwar, da es sich zumeist um feste Gebühren handelt, ganz ebenso bei einem Streitwerte von 10 Franken, wie bei einem solchen von hunderttausend; von der gesamten Summe aber erhält trotz einer Unmenge Schreibereien und sachlicher Auslagen der ausführende Gerichtsvollzieher nur eine kärgliche Entschädigung, welche etwa 20 bis 30 Prozent der Kosten ausmacht. Alles übrige geht an den Staat. Die Geringfügigkeit der dem Beamten verbleibenden Gebühren ist derartig, dass eine Häufung von Akten über das absolut notwendige Mass hinaus zu einer kaum einzudämmenden Gewohnheit geworden ist; bei einer ganzen Beamtenklasse, den *Avoués d'Appel* ist anerkannt, dass sie mit den zweckdienlichen Akten allein ihren Lebensunterhalt nicht zu fristen vermögen, und es besteht daher der Gebrauch, den man nur ungern einen Rechtsgebrauch nennen möchte, dass man gegenüber einem *Avoué* der Berufungsinstanz nicht berechtigt ist, die Taxierung seiner Kostenrechnung durch die Aufsichtsinstanzen zu verlangen; jedermann weiss, und jeder bei der Prozessführung Beteiligte hat infolgedessen durch Unterlassung solcher vexatorischen Kontrollen anzuerkennen (wenn er sich nicht selbst missliebige machen und offenem Tadel bei den Standesgenossen aussetzen will), dass die Kostenrechnung Ansätze enthält, welche vom Gesetz nicht autorisiert sind, die aber regelmässig gefordert werden, um eine angemessene Entlohnung des *Avoué*, entsprechend den Lebensbedingungen und Lasten dieser Stellung, herbeizuführen. Das Schlimme an diesem Vorgange ist, dass erstens das Heilmittel nicht einfach durch eine gesetzliche Neuregelung erbracht wird, und dass zweitens von den unberechtigten Zusatzgebühren wiederum der Staat den Löwenanteil erhebt; statt einer Mehrforderung von 50 Franken an Honoraren wird dem Klienten der dreifache Betrag abgefordert, damit die Form einer Gebühr gewahrt werde. Das Schlimmste aber ist

die Verschleierung selbst und die dadurch bewirkte Täuschung der unkundigen Partei, welche allerdings nur auf diesem Wege dazu veranlasst werden kann, ihrem Avoué, für dessen Tätigkeit ihr jedes Verständnis fehlt, eine Mehrzahlung zu leisten. Die Advokaten, welche auf die Misère der beamteten Anwälte von dem erhabenen Standpunkte des freien Beschützers des Rechts herabblicken, ziehen nur insofern eine Lehre aus diesen Verhältnissen, als sie ihrerseits schon bei Beginn des Prozesses, jedenfalls vor dem Studium der Akten, sich unter dem Namen Vorschuss (Provision) das gesamte von ihnen erwartete Honorar zahlen lassen, wobei sie ganz nach dem Vorgange des Fiskus die Sorge dem Avoué überlassen, dieses Begehren dem Klienten begreiflich zu machen und für Berichtigung zu sorgen, sodass ihr Beratungszimmer von so irdischen Dingen wie das Einnehmen von Honoraren, geschweige denn das Abhandeln der zu zahlenden Summe, unberührt bleibt.

Man wird kaum fehlgehen, wenn man eine starke Rückwirkung dieser Erschwernisse auf die Zahl der Prozesse annimmt. Jeder im praktischen Rechtsleben Stehende in Frankreich weiss, dass es sehr käufig zur Gewissensfrage wird, ob man angesichts des zu erwartenden Risikos einem Klienten zur gerichtlichen Geltendmachung eines Anspruches raten soll. Natürlich liegen dieselben Gewissensfragen auch dem Anwalte bei moderner geordnetem Prozess- und Kostenwesen tagtäglich vor, das Missverhältnis ist aber kaum irgend wo — England ausgenommen — ein ebenso grosses. Prinzipienstreitigkeiten, wie sie in Deutschland zu Gericht gebracht werden, können sich in Frankreich nur sehr reiche Leute durchzufechten erlauben; dadurch wird die Drohung mit einem Prozesse zu einer Waffe in der Hand des wirtschaftlich Stärkeren, deren Einfluss auf Patentprozesse und ähnliche, nicht ohne umfangreiche Sachverständigenbeweise durchzuführende und in ihrem Ergebnis entsprechend unsichere Rechtsstreitigkeiten im wirtschaftlichen Leben des Gewerbefleisses gross und unheilvoll genannt werden muss. Beispiele wird jeder Patentanwalt in Deutschland aus seiner eigenen Praxis in französischen Patentsachen zur Hand haben.

Bei den gerichtlichen Gebühren tritt eine weitere Eigentümlichkeit des Verkehrssteuer-Systems in die Erscheinung: die Strafgebühr. Wenn eine Enregistrementsgebühr nicht rechtzeitig

bezahlt wird, so verdoppelt sie sich von selbst mit dem Fristablauf. Eine Mahnung ist nicht vorgeschrieben; dabei sind die Fristen keineswegs für alle Fälle dieselben, sie erfreuen sich vielmehr einer so bunten Mannigfaltigkeit, dass niemand ausser den Fachleuten sie sicher beurteilen kann. Binnen vier Tagen müssen amtliche Protokolle und Gerichtsvollzieherakte, binnen zehn Tagen Akten der in der Gemeinde, in der auch das Steueramt gelegen ist, wohnhaften Notare, in fünfzehn Tagen die der übrigen Notare, in zwanzig Tagen die Gerichtsakte, von denen die Urschrift versteuert wird, und die Akte der politischen Behörden (Stadtverwaltungen etc.), in drei Monaten bei Notaren hinterlegte oder aufgenommene Testamente, sowie privatschriftliche Miets- und Pachtverträge, und Veräusserungen von unbeweglichem Eigentum versteuert werden. Urteile sind also binnen zwanzig Tagen zu versteuern: zu diesem Zwecke muss der Gerichtsschreiber das Urteil in Urschrift dem Steuer-einnehmer vorlegen, und natürlich geschieht dies wegen der auf der Gerichtsschreiberei zunächst noch zu besorgenden Förmlichkeiten frühestens nach fünf bis sechs Tagen. Da die Berechnung je nach dem Inhalte des Tenors ausserordentlich verschieden ausfallen kann, muss die Partei abwarten, bis die Berechnung durch den Einnehmer erfolgt ist, und von dem Gerichtsschreiber dem Anwalte und von diesem seiner Partei mitgeteilt werden kann. Es vergehen darüber mindestens noch zehn Tage, so dass der Partei, selbst wenn die Summe noch so gross ausfällt, nur etwa fünf Tage noch zur Verfügung stehen, um das Geld zu beschaffen und zu erlegen. Ist die Frist ungenügend, so tritt trotzdem die Rechtsfolge der Verdoppelung der Gebühr unweigerlich ein; zum Troste hat die Gesetzgebung die Bestimmung getroffen, dass diese immerhin präsumtiv durch Schuld der betreibenden Partei erwachsenen Mehrkosten ohne weiteres von der unterliegenden Gegenpartei mitzuerstatten sind.

Während dieser ganzen Massnahmen ist selbstverständlich der Urteilstext der Verfügung der Parteien absolut entzogen, so dass bei schleunigen Sachen durch die entstehende Unterbrechung jeder Massregel während mindestens zwanzig Tagen empfindliche Schädigungen eintreten können. Es soll nicht verschwiegen werden, dass von der grossen Bedeutung, welche die schleunige Geschäftsführung in deutschen Prozessen hat, im

französischen Prozesse fast niemals die Rede sein kann, weil das ganze System der Arreste und einstweiligen Verfügungen, obwohl in der Prozessordnung diese Massregeln in fast unbeschränkter Weise in das Ermessen der Gerichtspräsidenten gestellt sind, kaum ausgebildet ist, und ausserdem bei der Zwangsvollstreckung in allen ihren Verzweigungen niemals mit der früheren Pfändung ein Vorrecht für die Forderung verbunden ist, so dass bei der Gleichberechtigung auch viel später eintretender Nachpfändungen (welche bis zur endgültigen Verteilung entstehender Erlösmassen zugelassen werden, und jedesmal die Aufstellung eines neuen Verteilungsplanes nötig machen!) das Interesse an der Schleunigkeit hinfällig wird.

Wir glauben nicht zu irren, wenn wir es dem Enregistrement und seinen Sonderbedürfnissen zuschreiben, dass es die Idee einer Begünstigung raschen Prozessbetreibens niemals überhaupt hat aufkommen lassen, oder doch jeder solchen Velleität schon im Keime unübersteigliche Schwierigkeiten entgegen gestellt hat.

Aber selbst für die bestehenden Zustände ist diese Besteuerungsmodalität ein Verkehrshindernis schlimmster Art. Während in Deutschland der Gläubiger, der die Einlassungsfrist bereits als Verzögerung empfindet, wenigstens an dem Tage, wo er das Versäumnisurteil erlangt, auch wirklich mit der Zwangsvollstreckung binnen weniger Stunden oder Tage beginnen kann, muss der französische Gläubiger auf die versteuerte Ausfertigung — eine unversteuerte darf ihm bei schwerer Strafe für den Gerichtsschreiber von diesem nicht ausgehändigt werden — mindestens zwanzig Tage warten. Demgegenüber kommt die sonstige Länge des Verfahrens kaum in Betracht; die Notwendigkeit, nach der Zustellung erst noch einen Zahlungsbefehl (Commandement) zu erlassen, dann erst nach dazwischenliegenden weiteren 24 Stunden zur Pfändung schreiten zu dürfen, erst nach weiteren acht Tagen die Aufzeichnung der Möbel vornehmen lassen zu können, und dann abermals erst nach mehrtägiger Frist die Abholung und den Verkauf bewirken lassen zu dürfen — um in diesem letzten Stadium erst durch die einfache Erklärung des Schuldners, dass er Einspruch erhebt, die ganze aufgewandte Zeit, Mühe und Ausgaben wert- und wirkungslos werden zu sehen, und erst nach nochmaliger Klage auf Auf-

hebung des Einspruchs ein zweites Vollstreckungsurteil nach zwanzigtägiger Versteuerungsfrist ausgefertigt zu erhalten — mit dem er die ganze Stufenleiter von Prozeduren abermals zu durchlaufen und abermals zu bezahlen hat, — alle diese Längen machen jene erste Frist schier vergessen. Aber zu jeder dieser Fristen gehört ein neuer Gerichtsvollzieherakt von durchschnittlich 12 Franken Kosten, sodass die ratio legis (jedenfalls die einzige nützliche Folge des Zögerns), dem Schuldner Frist zur Beschaffung von Mitteln zu gewähren, bei kleinen Schulden durch das rapide Anwachsen des Betrages illusorisch wird. Andererseits tritt als erschwerend die lediglich aus fiskalischem Interesse verständliche Bestimmung hinzu, dass ein Versäumnisurteil binnen 6 Monaten alle und jede Rechtswirkung verliert, wenn nicht eine Zwangsvollstreckung stattgefunden hat; es liegt also ein Zwang vor, selbst bei Überzeugung von ihrer Fruchtlosigkeit die Zwangsvollstreckung durchzuführen, um nicht selbst die Wirkung eines vollstreckbaren Versäumnisurteils und die Frucht der gethabten Mühe und Auslagen glattweg wieder zu verlieren.

Derartige Bestimmungen verdanken ihre Erhaltung ausschliesslich den Schwierigkeiten der Verkehrssteuerordnung; sie wären sonst, wenn eine Reform nicht an dem Bau dieses fiskalischen Wesens rütteln müsste, sicherlich längst den Weg alles Fleisches gegangen, wie dies in denjenigen Staaten (Rheinland, Hannover etc.) geschehen ist, wo dieselbe Prozessordnung, aber ohne das Verkehrssteuerwesen übernommen, bezw. letzteres alsbald wieder abgeschafft worden ist. Die Begeisterung und Anhänglichkeit der rheinischen Juristenwelt für dieselbe Prozessordnung, deren Nachteile wir hier zergliedern, wäre unerklärlich, wenn nicht der Charakter des Gesetzes von Grund aus infolge des Wegfalls dieses Parasitengewächses, der Verkehrssteuer, sich hätte als gesund erweisen können.

So sehr aber auch die streitige Gerichtsbarkeit, ihre Billigkeit, Zugänglichkeit und Schleunigkeit, im Wirtschaftsleben einer Nation ein massgebender Faktor sein mag, so würde doch eine noch überwiegendere Bedeutung den nichtstreitigen Rechtsgeschäften zuzuschreiben sein, jedes Hemmnis, jede Verlangsamung und Erschwerung in deren Wirkungen noch viel unmittelbarer Schaden stiften müssen. Diese Wirkungen und die sie begründenden Fehler der Gesetzgebung dürften allerdings ungleich schwerer zu

erkennen oder doch in ihrem Causalzusammenhange weniger bestimmt nachzuweisen sein, als bei der Prozessordnung.

Namentlich um deswillen, weil die grosse Masse des Rechtsverkehrs sich immerhin vollziehen kann, ohne dass sie durch entstehende Streitigkeiten zur Cognition und öffentlichen Besprechung gelangt. Schon sämtliche Handelsabmachungen sind vom Gesetze von der nahverwandten Förmlichkeit des Stempelpapiers (Timbre, freilich mit Ausnahme der speziellen Wechselstempel, Konnossementstempel, u. dergl.) ausdrücklich ausgenommen — eine Befreiung, welche nicht hindert, dass Wechsel beim Protest enregistriert und die an sich verkehrssteuerfreien Verträge, wenn sie die Grundlage eines Urtheiles bilden, zugleich mit diesem Urtheil nachträglich versteuert werden müssen. Wenn solche befreite Urkunden ferner auch nur den Gegenstand einer Klage, einer Mahnung, Cession oder ähnlicher Erklärungen bilden, welche nur durch Aufnahme in einen Notariatsakt erfolgen oder durch Zustellung seitens eines Gerichtsvollziehers wirksam gemacht werden können, so ist die genaue Bezeichnung der früheren Vereinbarungen im Texte dieser späteren Rechtshandlungen nicht wohl zu umgehen, und muss ein geradezu erbauliches Spiel mit Worten getrieben werden, um die nachträgliche Versteuerung jener alten, gerade durch die neuen Rechtsakte noch mehr ihrer Wirkung und ihres Interesses beraubten un versteuerten Urkunden zu vermeiden, welche bei jenen novierenden Gelegenheiten neben der neuen Steuer eine besonders unwillkommene Verdoppelung der Unkosten darstellen würde. Man hilft sich in folgender Weise, welche in anderen Staaten als wahrheitswidrige Angabe in amtlichen Schriftstücken Bedenken unterliegen würde: Parteien, Beamte und Richter bezeichnen in ihren Schrifttexten mit rührender Übereinstimmung jene un versteuerten Schriftstücke als mündliche Abmachungen (Conventions verbales). Man treibt die Dezenz so weit, dass man nicht von „mündlichen Abmachungen vom 1. Januar 1907“ spricht, beziehungsweise schreibt, sondern von den „am 1. Januar 1907 getroffenen mündlichen Abmachungen“; aber weiter geht die Heuchelei keineswegs, da man allgemein über die Bedeutung einig ist und an der Ausdrucksweise keinen Anstoss mehr nimmt. Die Gerichte gehen in dieser Beziehung überall mit in dem Feldzuge „contra fiscum“, sofern nicht die betreffenden Urkunden geradezu den Kern der Begründung im Urtheile derart bilden,

dass die einzelnen Bestimmungen im Wortlaut angeführt und ausgelegt werden müssen. Abgesehen von diesem, durch das eben erklärte System zur Seltenheit gemachten Falle, entziehen sich die Handelsurkunden und neben denselben ein grosser Teil der zivilrechtlichen Rechtsgeschäfte der Versteuerung. Auch letztere erhalten zwar nach der gesetzlichen Bestimmung erst durch die Versteuerung das „sichere Datum“ (*date certaine*), welches die ursprüngliche Grundlage der ganzen Institution ist und ihnen beinahe dieselbe Rechtswirkung gibt wie sie in anderen Gesetzgebungen nur einer beglaubigten Urkunde inne wohnt, nämlich die Präsumption der Echtheit. Es besteht für diese Urkunden die weitere Formvorschrift, dass sie in so viel Exemplaren ausgefertigt werden müssen, als Parteien mit divergierenden Interessen bei dem Akte beteiligt sind, und dass sie auf dem Stempelpapier, welches je nach der Grösse des Bogens im Preise von 0.60 bis 3.60 Franken variiert, niedergeschrieben sein müssen. Erstere Formvorschrift, die bequem zu kontrollieren ist, wird schon aus Gründen des Geschäftsbedürfnisses, da jeder Beteiligte ein Exemplar zu haben wünscht, selten verletzt, und kann nicht leicht zu Beschwerden Anlass geben, letztere, das Stempelpapier, ist insofern lästig, als es nicht immer im Momente des Entwurfes schon angewandt wird und daher Reinschriften erforderlich werden, deren Herstellungszeit bei der Wankelmütigkeit der Menschen häufig genug wieder zum Auseinandergehen der Absprachen führt. Es ist dies aber kaum wesentlich. Erwähnt sei nur noch, dass die Einreichung einer nicht auf Stempelpapier geschriebenen Urkunde, wenn sie bereits Unterschriften trägt, zu exorbitanten Strafen, nämlich dem 25fachen Betrage des Stempelpreises Anlass gibt, namentlich aber zu einer Sequestrierung der Urkunde bis nach Durchführung des Strafverfahrens. Nur im Auslande entstandene Urkunden können und müssen nachträglich, aber ohne Strafzahlung, gestempelt werden, wenn sie vorgelegt werden sollen.¹⁾

Wenn sich der Geschäftsverkehr bezüglich der Rechtsakte von mehr ephemerem Charakter in der oben geschilderten Weise

¹⁾ Vgl. über die Förmlichkeit des Enregistrements und Stempels die Schrift des Verfassers über „Beitreibung von Schuldforderungen in Frankreich“ (Berlin, Verlagsanstalt Universum, 1906) Kapitel XI und XII; sowie über obige Verhältnisse der Anwaltschaft u. s. w. ebenda Kapitel VI bis X.

hilft, oder aber sich bezüglich der privatschriftlich abgefassten Verträge der Verkehrssteuer so weit unterwirft, als dies nicht zu umgehen ist, so sind ganze Kategorien von Rechtsgeschäften durch spezielle Gesetzesbestimmungen zu ihrer Rechtswirksamkeit und Rechtsgültigkeit an die notarielle Form geknüpft, und bei allen für eine längere Wirkungszeit bestimmten oder sonst hinreichend wichtigen Akten wird die Mitwirkung der Notare ohne Zwang in Anspruch genommen. Namentlich ist dies in der Provinz der Fall, wo der Notar die Vermögensanlagen der begüterten Familien bürgerlichen und bäuerlichen Standes fast in seinen Händen monopolisiert, und man überhaupt keine wichtige Handlung, Heiraten nicht ausgeschlossen, vorzunehmen pflegt, ohne die Leitung dieses weltlichen Seelsorgers in Anspruch zu nehmen. Mit wenigen Ausnahmen, wie sie in jedem Stande vorkommen, pflegt diese Beratung im Sinne einer vorsichtigen, vielleicht hier und da zu vorsichtigen Wirtschaftspolitik ausgeübt zu werden. Nur infolge dieser Politik und der ausgiebigen Intervention der Notare ist es denkbar, dass sich die Bevölkerung eines der reichsten Länder der Welt nicht nur von jeder spekulativen Vermögensanlage fast gänzlich fern hält, sondern auch sich jeder Investierung von Kapitalien in Industriewerten in einer Weise abhold zeigt, welche die gewerbliche und Handelsentwicklung des Landes empfindlich zurückhält, und dass sich die Rentner trotz der überall angebotenen sichersten Staats- und Eisenbahn-Anleihen des Auslandes mit Rententiteln des eigenen Staates oder der inländischen Stadtverwaltungen begnügen, welche nach Abzug aller Spesen und Steuern etwa $2\frac{3}{4}$ Prozent Zinsen tragen. Man wolle dabei nicht übersehen, dass bei einem Volke genau wie bei einem Individuum eine gar zu vorsichtige Erziehung regelmässig Ausschweifungen bei sich bietender Verlockung nach sich zieht: auch der begüterte Kapitalist empfindet die Geringfügigkeit der Einkünfte, und die gelegentlich erwachende Spielsucht lässt ihn bei marktschreierischen Angeboten von russischen Anleihen, von Panama-Aktien oder von buntbedruckten „Industriepapieren“ durch Schwindelbanken mit einer Heftigkeit und Masslosigkeit in die Falle gehen, welcher kein Notar der Welt Zügel anzulegen vermag, selbst wenn er rechtzeitig benachrichtigt wäre. Der Panamakrach und das bereits fühlbare Unglück bei dem Zusammenbruche der russischen Finanzwirtschaft

sind dafür Belege. Der knapp begüterte Rentner aber wird, wenn ihn die Vormundschaft seines Notars auf ein Zinsmass reduziert hat, welches seinen eingeschränktsten Bedürfnissen nicht mehr genügt, geradezu dem Spielteufel, häufig in der rohesten Form des Wettens beim Pferderennen, in die Arme getrieben.

Wenn man nun zweifeln möchte, ob alle diese Kalamitäten der Verkehrssteuer aufgebürdet werden dürfen, so glauben wir diese Frage bejahen zu sollen. Ein mathematischer Beweis lässt sich für den Causalnexus nicht immer erbringen, aber es steht fest, dass das Übergewicht und die Autorität des Notars wesentlich dadurch begründet wird, dass der Immobilienverkehr zwangsweise durch seine Hände geht, und auch sonst bei den wichtigsten Familienverträgen (Eheverträge, Nachlassabwicklungen) die Parteien ihm in die Arme getrieben werden, damit Fiscus die Steuer beziehe. Auch hier spielt die Zurückhaltung der angesehenen zünftigen Advokaten von dem Geschäftsleben und ihre Selbstbeschränkung auf Prozessverteidigung ihre oben gekennzeichnete schädliche Rolle.

Andrerseits üben die Bankiers in Frankreich nur eine geringe Konkurrenz gegen die Notare aus, weil jene, durch die vier grossen Banken des Landes ihrerseits von dem legitimen Geschäfte der Verwahrung und Verwaltung des Privatvermögens beinahe verdrängt, sich vielfach zu Agenten gewissenloser Erscheinungen des hauptstädtischen Finanzlebens hergeben, und daher, ausser bezüglich ihres keineswegs immer reellen und höchst unentwickelten Wechseldiskonts, für das Wirtschaftsleben der Nation keinen nennenswerten Faktor abgeben.

Wenn der Notar durch diese Gesamtlage der Verhältnisse zum einzigen Berater weiter Kreise wird, ist es unvermeidlich, dass diese tributäre Kundschaft sich von ihm, und zwar auf beiden Seiten *optima fide*, zu denjenigen Anlagen und Geschäften veranlassen lässt, welche die eigentliche Wirkungssphäre der Notare bildet, und dies ist, wie schon erwähnt, vor allem der Immobilienverkehr.

Es sei aber gleich gesagt, dass es ein Irrtum wäre anzunehmen, dass nun dadurch dem unbeweglichen Eigentume und dem Pfandwerte desselben überreichliche Kapitalien zu geringem Zinsfusse zur Verfügung ständen. Die Lage des Grundbesitzers

ist durch besondere direkte Steuern von ausserordentlicher Härte zu einer keineswegs verlockenden gestaltet. Die unsicheren Besitztitel und Hypothekenverhältnisse, welche der Mangel von Grundbüchern stets mit sich bringt, stehen ebenso im Wege wie die auf dem Zweikinder-System und dem veralteten Erbrechte beruhenden Vinkulierungen und Verzweigungen des Eigentums selbst. Gibt es doch kaum ein französisches Testament, zumal aus Grundbesitzerkreisen, durch welches nicht der Witwe der Niessbrauch, den Kindern oder weiteren Verwandten mit unglaublichen Unterteilungen Anteile des nackten Eigentums überschrieben werden, oft neben Vermächtnissen aller Art, denen dingliche Belastungen jenes Eigentums entspringen. Das Verbot einer Substitution über den zweiten Mutationsgrad hinaus ist nirgends nötiger als in Frankreich, um der Sucht, möglichst auf ewige Zeiten hinaus für die Familie bis ins tausendste Glied vorzusorgen, einen Hemmschuh anzulegen. Aber was selbst innerhalb der gesetzlichen Grenzen alles möglich ist, damit könnte man Bände füllen.

Die Wirkung derartiger Verklausulierungen ist natürlich die, dass keiner der Beteiligten seines Anteils froh ist, noch zur Verfügung über denselben wirklich befähigt wird: die Abhängigkeit von dem einzigen faktischen Gewalthaber, dem den Nachlass liquidierenden Notar, der mit dem Schreckgespenst einer voraussichtlich unergiebigem Zwangsversteigerung allenfalls die Einigkeit der Parteien herbeizuführen vermag, wird auf Jahre hinaus begründet.

Diese Abhängigkeit wird nun auch noch durch die Verkehrssteuer zu einer tatsächlichen gemacht. Bei Strafe der doppelten Zahlung muss für das Testament nach drei Monaten, für die Intestaterbschaft nach sechs Monaten der Steuerpflicht dem Staate gegenüber genügt werden. Wer soll die zur Abwendung der doppelten Gebühr benötigten Geldmittel herbeschaffen? Der überlebende Ehegatte ist durch die mit der Erbschaftsliquidation verbundene Abschtung jeder Verfügung über meist gütergemeinschaftliches eigenes Vermögen momentan beraubt; wenn er nicht ausnahmsweise vermögende Verwandte oder Freunde besitzt, kann er, ebenso wie die Erben, nur durch den Notar das erforderliche bare Geld vorgelegt erhalten. Auch die Hülfe dritter Finanzleute ist dadurch ausgeschlossen, dass der Notar

bei dieser Liquidation eine gerichtliche Mission erfüllt und etwa die Stelle des deutschen Nachlassgerichts einnimmt, daher befugt ist, sich in das Amtsgeheimnis zu hüllen und dritten Auskunft zu verweigern; von diesem Rechte macht er der Regel nach auch zum Heile der Beteiligten Gebrauch, da die Elemente, welche in solchem Falle ihre Hülfe anbieten, kurzweg als Wucherer charakterisiert werden können. Dass der Notar, entweder in seiner Kundschaft, oder, unter beständiger Gegenseitigkeit, in der seiner benachbarten Kollegen sowohl solche Darleiher wie Ersterer der Grundstücke usw., überhaupt stets die Gegenparteien zu einem vorliegenden Geschäfte findet, ist nur normal; es ist aber alles dies nur da verständlich, wo das fiskalische Interesse zwingend darauf hinweist, diese Inzucht in jeder Weise zu begünstigen, weil an allen Akten, die durch die Hand des Notars gehen, Fiskus zunächst seinen Anteil von etwa $\frac{3}{4}$ oder doch $\frac{2}{3}$ aller Gebühren erhält, und von dem Gebührenanteil des Notars ihm auch noch bei dem Wechsel des Inhabers der Charge eine erhebliche Abgabe durch den Justizfiskus (Chancellerie) zufließt.

Von der Höhe dieser Gebühren ist, so weit dies im Rahmen dieser Abhandlung möglich war, bereits anfangs gehandelt worden; eben da wurde schon erwähnt, dass die sehr erheblichen Notariatsgebühren bei der grossen Anzahl von Geschäften, welche laut gesetzlichen Zwanges oder ständiger Übung vor den Notaren verhandelt werden, zu der Steuergebühr hinzutreten und dieselbe oft verdoppeln oder überschreiten. Die Notariatstarife sind von bunter Verschiedenheit d. h. es existieren in den 86 Departements über zwanzig ungleiche Tarife. Die höchsten Sätze hat naturgemäss der Tarif des Seine-Bezirks, welcher für die Stadt Paris und deren Umgebungen gilt; die nächsthohen Tarife sind für den Appellationsgerichtsbezirk von Paris, welcher nicht diese Stadt, sondern die fünf umliegenden Departements umfasst. Um eine Idee von den Gebühren zu geben, sei beispielsweise erwähnt, dass für den Gesellschaftsvertrag einer Aktiengesellschaft $\frac{1}{2}$ Prozent von dem Nominalwerte bis zu 500 000 Franken, ferner $\frac{1}{4}$ Prozent von dem Mehrwerte bis zu einer Million und $\frac{1}{8}$ Prozent von dem Überschusse erhoben wird, also bei einer Million bereits 3750 Franken; es treten hier noch unbedeutendere Nebenabgaben hinzu. Der Verkauf eines Grundstückes belastet die Partei mit

einer Gesamtabgabe von 9 bis 13 Prozent des Wertes, wohl verstanden ohne die landesübliche, zwischen $1\frac{1}{2}$ und 1 Prozent schwankende, aber oft noch höhere Vermittlungsprovision, welche allerdings der Notar selbst nicht nehmen darf.

Vorstehende Bemerkungen müssen ohne weiteres beweisen, dass es einen regen Immobilienverkehr in Frankreich nicht gibt und nicht geben kann. Selbst in den belebtesten Teilen der Hauptstadt kann ein Grundstück sich nicht binnen eines Menschenlebens derart im Werte steigern, dass es eine durchschnittlich alle 30 Jahre fällig werdende Mutationsabgabe in Höhe von zirka 10⁰/₀ und darüber zu leisten vermöchte. Es handelt sich mithin bei jedem Eigentumsübergange um einen Barverlust für den Eigentümer, den dieser wohl hier und da auf seinen Nachfolger oder Vorgänger abschieben kann, der aber immer von dem Grundbesitze neben den erdrückenden Lasten der Grundsteuer und der Verantwortung für alle Steuerausfälle des Staates bei den Mietern usw. getragen werden muss.

Schon oben wurde darauf hingewiesen, dass die Verzweigung des Eigentums, ungeteilter Mitbesitz, Niessbrauchsbestimmungen u. dgl. die vorteilhafte und rasche Verfügung über ein Grundstück, die Benützung von Konjunkturen u. dgl. so gut wie unmöglich machen. Der Zwang, von jedem Besitzwechsel dem Staate eine so unverhältnismässige Abgabe zu leisten, schliesst Spekulationen, die auf die Absicht raschen Weiterverkaufs sich gründen, überall aus. Spekulationen des Baugewerbes kommen daher auch nur vereinzelt und ausschliesslich in der Nähe der Hauptstadt, an neu auftauchenden Badeorten und bei dergleichen Ausnahmugelegenheiten in neuester Zeit vor. Alle älteren Parzellierungen, wie z. B. die Aufteilung des herrlichen Parks der Familie Orléans in Le Raincy, sind klägliche Misserfolge geblieben; die in neuerer Zeit vor den Toren von Paris versuchten haben nur all zu häufig in einem Krach geendigt, der von jedem, der rechnen kann, vorausgesehen werden musste. Der vom Staate abgeschöpfte Gewinn würde in anderen Ländern als reiche Belohnung des riskierten Kapitals gelten und dementsprechend Anregung zur Bautätigkeit geben. Ein französisches Sprichwort sagt: „Quand le bâtiment va, tout va“. Man wird kaum fehlgehen, wenn man den Satz umkehrt und aus obigem die Überzeugung schöpft, dass die Unterdrückung

einer lebhaften Bautätigkeit den Geschäftsverkehr in ungünstigster Weise beeinflusst und dem Nationalreichtum sowie der Entwicklung des Landes den grössten Schaden zufügen muss.

Es würde hier zu weit führen, die zumeist in der unglücklichen Prozessgesetzgebung wurzelnden Gründe auseinander zu setzen, weshalb die Verteilung der einzelnen Gebührensätze noch besonders durch ihre Ungerechtigkeit in der Auswahl der zur Steuer heranzuziehenden Objekte pecciert. Man besteuert den, der sich nicht wehren kann; dasjenige Objekt, welches seiner Natur nach den Zugriffen offen liegt. Erst in neuester Zeit hat sich, wie anfangs erwähnt wurde, eine Evolution in der Richtung gezeigt, dass man auch das nicht im Lande residierende, aber daselbst nutzbringend arbeitende Kapital ausländischer Industriegesellschaften und Finanzinstitute hineinzuziehen versucht hat. Die Form, in der dies geschehen ist, und die gesetzlichen Bestimmungen und Ausführungsverordnungen, welche diese Operation stützen sollen, sind durch ihre Einzwängung in das Prokrustesbett des alten Enregistrements derart undurchsichtig und unpraktisch in die Erscheinung getreten, dass ihr Erfolg in vielen Fällen lediglich dadurch in Frage gestellt wird. Es wird vielleicht Anlass sein, hierauf näher bei einer späteren Besprechung zurückzukommen.

Gerichtliche Verbrecher-Aufprobestellen-Systeme in Europa, Amerika und Australien.

Von

Dr. P. Pustoroslew, o. Professor des Strafrechts an der Universität zu Jurjew (Dorpat).

Geschichtliche Notizen, Klassifikation, Terminologie, Enzyklopädische Stelle.

I. Geschichtliche Notizen. In der ersten Hälfte des 19. Jahrhunderts, besonders aber in der zweiten und am meisten im 20. Jahrhundert entwickelt sich allmählich bei den Kulturvölkern eine entschiedene Bewegung zur Reorganisation des Staatskampfes gegen die strafrechtlichen Delikte.

Zweckmässigkeit, Moral, Humanität, Achtung der Persönlichkeit, Schutz der Persönlichkeit gegen entbehrlichen Zwang,

Sparsamkeit der Volksmittel, — kurz die Interessen des allseitigen, wie grösstmöglichen Volkswohls drängen diese Bewegung durch.

Unter dem Einflusse dieser Strömung arbeitet sich, bei manchen Kulturvölkern und zwar bei denen, die in der gesetzgebenden Tätigkeit ihres Vaterlandes teilzunehmen das Recht haben, eine besondere Gattung von Einrichtungen zur Bekämpfung des Verbrechertums aus.

Das sind die Institute, die zur Bekämpfung des Verbrechertums vorherbestimmt und vorbereitet sind und zwar zur Bekämpfung des Verbrechertums solcher Personen, die in moralischer Hinsicht nicht verdorben oder nur wenig verdorben sind.

Das sind die verschiedenen Systeme der sogenannten bedingten Verurteilung oder, richtiger, die verschiedenen Systeme der Aufprobestellung der Verbrecher nach Anordnung des Strafgerichts¹⁾.

Die Ehre der Priorität gehört England.

In der ersten Hälfte des 19. Jahrhunderts erscheint zum erstenmal in England, dank der Gerichtspraxis der Friedens- und Polizeirichter, eine neue Einrichtung zur Bekämpfung des Verbrechertums der moralisch nicht verdorbenen, oder wenig verdorbenen Verbrecher.

In der zweiten Hälfte des 19. Jahrhunderts erreicht dieses Institut, dank den Gesetzen, eine grosse Entwicklung und Erweiterung in England selbst (Gesetze von 1879 und 1887) und gelangt in einigen Englischen Kolonien zur Einführung, namentlich in Nordamerika, z. B. in Kanada (Gesetz v. 1889), und in Australien, z. B. in West-Australien (Gesetz v. 1892).

Ähnliche Einrichtungen erscheinen, entwickeln und verbreiten sich im letzten Viertel des 19. Jahrhunderts auch in andern Ländern: a) in Amerika, namentlich in einigen der

¹⁾ Diese Einrichtungen sind in meiner russischen Abhandlung: „Ausländische Verbrecher-Aufprobestellen-Systeme“ ausführlich erörtert. *Acta et Commentationes Imp. Universitatis Jurievensis (olim Dorpatensis)*. Juriew (Dorpat). 1906. Nr. 3. S. 1—154.

Nordamerikanischen Vereinigten Staaten und zwar zuerst in dem Staate Massachusetts (Gesetze v. 1878, 1880, 1882, 1891, 1897, 1898, 1900 und 1901) und hernach in einigen anderen Staaten, z. B. in Neu-York (G. v. 1889 und 1901), Illinois (1899), Colorado (1899 und 1903), b) in Australien, namentlich in einigen der Englischen Kolonien und zwar in Neu-Seeland (G. v. 1886), Queensland (1886), Süd-Australien (1887), Victoria (1890) und Neu-Süd-Wales (1894), endlich auch c) in vielen Ländern des kontinentalen Europa, namentlich in Belgien (G. v. 1888), Italien (1889 und 1904), Kanton Neuenburg in der Schweiz (1891 und 1904), Frankreich (1891), Luxemburg (1892), Kanton Genf (1892), Portugal (1893), Norwegen (1894 und 1902), und in den Kantonen: Waadt (1897), Wallis (1899) und Tessin (1900) in der Schweiz.

Die Entwicklung und die Verbreitung dieser neuen Institute bilden sich fort auch im 20. Jahrhundert in Europa, z. B. im Kanton Freiburg in der Schweiz (G. v. 1903), in Amerika, z. B. in dem Nordamerikanischen Staate Indiana, und auch in Afrika und zwar auf der Moritzinsel (1901).

Nach diesen ganz kurzen historischen Notizen, hinsichtlich neuer uns interessierender Institute, wollen wir diese Einrichtungen klassifizieren.

II. Klassifikation. Die neuen Institute zur Bekämpfung des Verbrechertums sind sehr verschieden; jedoch bei der näheren Untersuchung zeigen sie sich als Erscheinungen derselben Gattung.

Das erste Gattungs-Merkmal dieser Institute besteht darin, dass jedes derselben durch das positive Recht eingerichtet und also ein juristisches Institut ist.

Als zweites Gattungs-Merkmal ist folgendes hervorzuheben: jedes dieser Institute ist, seiner Grundidee nach nichts anderes, als eine Prüfung, ob der Verbrecher von der Strafe, die er seines Deliktes wegen verdient hat, befreit bleiben kann.

Das dritte Gattungs-Merkmal besteht darin, dass in jedem dieser Institute jene Prüfung nur dann stattfindet, wenn sie vom Strafgericht angeordnet ist.

So treten diese neuen Institute zur Bekämpfung des Verbrechertums als juristische Institute auf und dabei als diejenigen, welche eigentlich nichts anderes einrichten als eine rechtmässige, von dem Strafgerichte angeordnete Prüfung, ob der Verbrecher von der seines Delikts wegen verdienten Strafe befreit bleiben kann.

Oggleich diese gerichtlichen Verbrecher-Aufprobestellen-Institute zu einer und derselben Gattung gehören, teilen sie sich trotzdem in zwei Arten.

Die Eigentümlichkeit der Institute der I. Art besteht darin, dass die Prüfung den Zweck verfolgt zu bestimmen, ob der Verbrecher von der verdienten Strafe, die verhängt werden kann, doch noch nicht zudiktirt ist, befreit werden kann.

Nachdem das Strafgericht den Angeklagten für schuldig erkannt hat, verurteilt es ihn in diesem Falle zu keiner Strafe, sondern ordnet in dieser oder jener Form an, dass der Schuldige für eine bestimmte Zeit auf Probe gestellt wird, damit es sich erweist, ob er von der Verurteilung der Strafe befreit bleiben kann.

Hier ist die Rede von der Befreiung des Angeklagten von einer verdienten Strafe, die zuerkannt werden kann, aber noch nicht zuerkannt ist.

Falls der auf die Probe Gestellte die Prüfung besteht, wird er für immer von der Verurteilung zur Strafe, die er seines Deliktes wegen verdient hätte und die die Prüfung nach sich zog, befreit. Wenn er aber diese Prüfung nicht besteht, so verurteilt man ihn wenigstens zu dieser Strafe und vollstreckt dieselbe, in mehreren Fällen treten aber komplizierte und schwerere juristische Folgen auf.

Die Zulässigkeit der Strafe, um deren Wegfall willen die Prüfung vom Strafgerichte angeordnet ist, bildet gerade das Unterscheidungs-Merkmal der gerichtlichen Aufprobestellen-Systeme der I. Art.

Zu den Systemen dieser Art gehörten: 1) das Englische System, 2) das alte, herrschende Massachusettsische System

(G. v. 1878, 1880, 1882, 1891, 1897, 1898, 1901) und die von demselben ausgegangenen Varietäten in Australien (wie Neu-Seeländisches System) und in Nord-Amerika (wie z. B. Coloradosches System, Indianasches System) und 3) das alte (jetzt abgeschaffte) Neuenburgische System (G. v. 1891), wenn wir von demselben die mit ihm verbundene Strafe des Verweises trennen, da die Verurteilung des Schuldigen zu dieser Strafe bei der Aufprobestellung nur als eine äusserliche Zugabe erscheint und das Wesen dieses Aufprobestellen-Systems nicht verändert.

Wollen wir uns jetzt von den Instituten der I. Art zu den Instituten der II. Art wenden. Die Institute der II. Art haben folgendes Merkmal: die Prüfung des Verbrechers hat das Ziel, zu bestimmen, ob er von der seines Deliktes wegen verdienten und schon zuerkannten Strafe befreit werden kann.

Wenn das Strafgericht den Angeklagten für schuldig erkannt hat, bestimmt es für ihn die verdiente Strafe und ordnet in dieser oder jener Form an, dass die Vollstreckung des Urteilspruches auf eine bestimmte Frist aufgeschoben oder ausgesetzt werden soll, damit erprobt werde, ob diese Person von der Verbüssung der zuerkannten Strafe befreit werden kann.

Die Mehrzahl der Gesetzgebungen und fast alle europäischen kontinentalen Gesetzgebungen, welche die Institute der II. Art einrichten, sagen jedoch nicht genau und ausdrücklich, dass der Aufschub oder die Aussetzung der Strafvollstreckung von dem Strafgericht in diesem Falle gerade zu dem Zweck gemacht ist, um zu prüfen, ob der Verurteilte von der auferlegten Strafe befreit werden kann. Wenn wir nun die gesetzlichen Vorschriften betrachten und untersuchen, in welcher juristischen Lage sich der einer Aussetzung der Strafe gewürdigte Verbrecher befinden muss, so werden wir sehen, dass diese Lage gerade die Situation der Person ist, für welche das Strafgericht die Vollstreckung des Urteilsspruches auf eine bestimmte Frist aufgeschoben oder ausgesetzt hat, um zu

erproben, ob diese Person von der Verbüßung zuerkannter Strafe befreit sein kann.

Falls der Verurteilte die Prüfung besteht, ist er für immer von der Pflicht, die Strafe zu verbüßen, befreit. Wenn er aber diese Prüfung nicht besteht, so wird mindestens die aufgeschobene Strafe vollzogen, in manchen Fällen treten aber komplizierte und schwerere juristische Folgen ein.

Die Verurteilung zur Strafe, um deren Nichtvollzugs wegen die Prüfung vom Strafgericht angeordnet ist, bildet gerade das Unterscheidungs-Merkmal der gerichtlichen Aufprobestellen-Systeme der II. Art.

Zu dieser Art gehören folgende Systeme: 1) das neue Massachusettische System (Gesetz v. 1900) mit dem neuen in New-York eingeführten System (G. v. 1901), 2) das Queensländische System und die daraus hervorgegangenen Varietäten in Australien (wie Victoriasches System und Neu-Süd-Walesisches System) und 3) das Europäische Kontinentale System mit seinen Varietäten und Untervarietäten und endlich das Italienische System, wenn man die mit demselben verbundene strenge Warnung abtrennt, die den auf die Probe zu stellenden Verbrecher trifft, da diese Warnung nur als eine äusserliche Zugabe erscheint und das Wesen dieses Aufprobestellen-Systems gar nicht verändert. Das Europäische Kontinentale System hat zehn Varietäten. Das sind: 1) Belgisches System, 2) Französisches System mit Luxemburgischem und Genfer Systemen, als seinen Untervarietäten, 3) Portugiesisches System, 4) altes Norwegisches System (G. v. 1894), 5. neues Norwegisches System (G. v. 1902), 6) Waadtisches System, 7) Wallisisches System, 8) Tessinisches System, 9) Freiburgisches System und 10) neues Neuenburgisches System (G. v. 1904).

Wenn wir also den Unterschied zwischen den gerichtlichen Verbrecher - Aufprobestellen - Systemen hervorheben wollen, können wir in Kürze sagen, dass in den Systemen der I. Art die Prüfung den Zweck hat, zu bestimmen, ob der

Verbrecher von der verdienten zulässigen Strafe, und in den Systemen der II. Art — von der verdienten zuerkannten Strafe befreit werden kann.

Denselben Unterschied kann man auch anders ausdrücken, nämlich: in den Systemen der I. Art hat die Probe den Zweck, zu bestimmen, ob der Verbrecher von der Verurteilung zu der verdienten, noch nicht auferlegten Strafe und in den Systemen der II. Art — von der Vollstreckung der verdienten, schon zuerkannten Strafe befreit werden kann.

Da wir die Teilung der gerichtlichen Aufprobestellen-Systeme in ihren Arten kennen, wollen wir jetzt angeben, wie die Systeme einer und derselben Art sich in Unterarten teilen. Der Grund für die Teilung der Systeme derselben Art in Unterarten liegt in den Verschiedenheiten der Struktur dieser Systeme. Diese Verschiedenheiten haben grosse Wichtigkeit, sind aber nur einigen Systemen eigen.

Die gerichtlichen Verbrecher-Aufprobestellen-Systeme der I. Art teilen sich in drei Unterarten. Diese Unterarten sind folgende: 1) Englisches System, 2) altes Massachusettsisches System mit den daraus ausgearbeiteten Varietäten in Australien und Amerika und 3) altes Neuenburgisches System, wenn wir von demselben den mit ihm verbundenen Verweis trennen.

Das Unterart-Unterscheidungs-Merkmal des Englischen Systems besteht darin, dass jeder schuldig erkannte und auf die Probe gestellte Verbrecher die ganze Prüfungszeit hindurch unter der Wirkung der zugefügten zurückhaltenden Konventionalstrafe steht.

Das alte Massachusettsische System und die von demselben ausgearbeiteten Australischen und Amerikanischen Varietäten haben das folgende Unterart-Unterscheidungs-Merkmal: jeder schuldig erkannte und auf Probe gestellte Verbrecher befindet sich während der Prüfungszeit unter der Aufsicht eines speziellen Prüfungsbeamten (probation officer) oder, wie bei dem Massachusettsischen System, wenigstens unter der Aufsicht des Gehilfen oder der Gehilfin des Prüfungsbeamten.

Endlich unterscheidet sich das alte Neuenburgische System, wenn wir es ohne den hinzutretenden Verweis nehmen, dadurch, dass jeder schuldig anerkannte und auf die Probe gestellte Verbrecher während der Probezeit unter der Administrationsaufsicht steht.

Die gerichtlichen Verbrecher-Aufprobestellen-Systeme der II. Art teilen sich gleichfalls in drei Unterarten. Zu diesen Unterarten gehören: 1) das Queensländische System mit den aus demselben ausgehenden Australischen Varietäten, 2) das neue Massachusettsische System und das ihm ähnliche, in New-York neueingeführte System und 3) das Europäische Kontinentale System mit seinen Varietäten und Untervarietäten und dazu noch das Italienische System, sofern man von ihm die strenge Warnung absondert.

Das Queensländische System und die daraus abgeleiteten Australischen Varietäten haben die Unterart-Eigentümlichkeit, dass jeder verurteilte und auf Probe gestellte Verbrecher während der Zeit seiner Prüfung unter der Wirkung einer zugefügten zurückhaltenden Konventionalstrafe steht.

Die Unterart-Eigentümlichkeit des neuen Massachusettsischen Systems, und auch des in New-York neueingeführten Systems äussert sich darin, dass jeder verurteilte und auf Probe gestellte Verbrecher sich die ganze Prüfungszeit unter der Aufsicht eines speziellen Prüfungsbeamten befindet, oder, wie im Massachusettsischen System, wenigstens unter der Aufsicht eines Gehilfen oder einer Gehilfin des Probebeamten.

Das Europäische Kontinentale System mit seinen Varietäten und Untervarietäten endlich, ebenso wie das Italienische System, wenn von ihm die mit ihm verbundene strenge Warnung getrennt wird, haben die Unterart-Eigentümlichkeit, dass sie den Strafgerichten keine Pflicht und kein Recht zusprechen, irgend welche ergänzende zurückhaltende Bedingungen dem auf Probe gestellten Verbrecher für die Probezeit aufzuerlegen.

(Fortsetzung folgt.)

Die Vorfragen zur Deutschen Strafrechtsreform.

Von

Dr. jur. Fritz Berolzheimer (Berlin).

(Schluss.)

Inhaltsübersicht:

§. 5. Rechtsstrafe oder Sicherungsstrafe? Die Rechtsstrafe ist notwendig Vergeltungsstrafe. § 6. Soziologischer und sozialetischer Ausbau der Vergeltung gemäss neuzeitlicher Kultur. § 7. Begrenzung der Reform.

§ 5. Rechtsstrafe oder Sicherungsstrafe? Die Rechtsstrafe ist notwendig Vergeltungsstrafe.

1. Der Streit Schutzstrafe gegen Vergeltungsstrafe ist falsch rubriziert. Richtig sollte er lauten: Sicherungsstrafe — Rechtsstrafe.

Die Gerechtigkeit steht im Vordergrund, nicht die Vergeltung. Die Rechtsstrafe ist eine Errungenschaft des Rechtsstaats.¹⁾ Der staatsrechtliche Gesichtspunkt hat zur Verwerfung des arbiträren Charakters der Strafe geführt. Die Sicherungsstrafe ist daher abzulehnen aus dem staatsrechtlichen Gesichtspunkt der Bürgerfreiheit vor dem Gesetze — ohne Rücksicht darauf, ob die Sicherungsstrafe praktisch zu billigen wäre oder nicht.

Die Rechtsstrafe bedeutet die Strafe als Rechtsfolge auf Grund des begangenen Verbrechens. Hierdurch scheidet sich die Strafe von der Polizeimassregel.

Mit grosser Klarheit hat dies neuestens Binding dargelegt. Er sagt:²⁾ „. . . was durch die Vorbeugungsmassnahmen bekämpft werden soll, ist nicht das „Verbrechen“, sondern die Neigung zum Verbrechen in der Allgemeinheit, und womit sich das Strafrecht allein zu befassen hat, ist allein die als begangen gedachte und die wirklich begangene Missetat des Einzelnen. Gerade durch diese Tat wird eine ganz eigene dramatische Szene eingeleitet, die sich zwischen dem Staate und dem in concreto Schuldigen sozusagen unter vier Augen abspielt. Zu diesem Drama gibt es auf dem ganzen weiten Gebiet der „Verbrechensbekämpfung“ kein Gegenstück. Denn dieses Drama heisst „Verbrecher-Bekämpfung!““

¹⁾ Unter anderen treffend: Herm. Seuffert, Ein neues Strafgesetzbuch, S. 13.

²⁾ Grundriss des Deutschen Strafrechts, Allg. Teil, 7. Aufl., Leipzig 1907, Vorwort, S. VI.

2. Die Rechtsstrafe als Rechtsfolge des begangenen Verbrechens — ihre Androhung, Zuerkennung und Vollzug — nennt man Vergeltung.

Der Begriff der Vergeltung wird heute wenig anerkannt, noch weniger richtig erkannt. Die Vergeltung wird verworfen von der soziologischen Strafrechtsschule, weil sie zweckuntauglich sei: Strafzweck sei die Verbrechensbekämpfung. Von Anderen wird die Vergeltung fallen gelassen, da man keinen Massstab für gerechte Vergeltung finden könne; man hat gesagt: weil ich keine ideale Formel finde, werfe ich mich dem Realismus in die Arme.³⁾ Die Vergeltung wird dem Namen nach beibehalten, in Wahrheit durch Generalprävention ersetzt von Rich. Schmidt.⁴⁾

Die Vergeltung wird endlich von ihren Anhängern, vornehmlich von Birkmeyer, entstellt, durch die (aus dem Naturrecht überkommene) enge Beziehungssetzung zwischen Vergeltung und „bösem Willen“. Als ob der „böse Wille“ bei jeder Straftat vorhanden sein müsste! — Wo bleibt der „böse“ Wille bei den Fahrlässigkeitsdelikten? Wo knüpft das Recht, insbesondere das Strafrecht, Folgen an den blossen Willen, der sich nicht zur Tat umgesetzt hat?

³⁾ Herm. Seuffert, Ein neues Strafgesetzbuch, S. 6: „Ich suche aber Ausgleichung und Vergeltung auch deshalb nicht, weil ich auf Grund von Erfahrung und Beobachtung überzeugt bin, dass ich sie nicht finden kann.“ Vgl. auch Heimberger, Der Begriff der Gerechtigkeit im Strafrecht, Leipzig 1903, S. 9—29 (darüber, dass aus dem Gesichtspunkt der Vergeltungsidee der Begriff der Gerechtigkeit im Strafrecht nicht bestimmt werden könne); Oetker, Rechtsgüterschutz und Strafe, in der Zeitschrift für die ges. Strafrechtswissenschaft Bd. XVII, 1897, S. 535 („Delikte und Strafen sind an sich ebenso wenig vergleichbar, wie etwa Delikte und Verjährungsfristen“). Vgl. ferner Kohlrausch, Über deskriptive und normative Elemente im Vergeltungsbegriff des Strafrechts (In: Zur Erinnerung an Imm. Kant, hrsg. von der Universität Königsberg), Halle a. S. 1904, S. 267—284; S. 284: „... Wenn den heutigen Anhängern der Vergeltungsstrafe vielfach vorgehalten wird, sie könnten uns zwar sagen, dass wir strafen sollen, nicht aber, wie wir strafen sollen, so ist denen, die sich hierbei lediglich auf Merkel stützen, der weitergehende Vorwurf zu machen, dass ihr Vergeltungsgedanke uns nur sagt, dass wir strafen, nicht eigentlich aber, dass wir strafen sollen, noch viel weniger also, wie wir strafen sollen.“ Siehe auch Aschaffenburg, Das Verbrechen und seine Bekämpfung, 2. Aufl., S. 219 ff.

⁴⁾ Über die Aufgaben der Strafrechtspflege, Leipzig 1895, bes. S. 46—122.

Der böse Wille gehört dem Ethos, namentlich dem Ethos kirchlicher Färbung an. Das Recht hat es mit Handlungen zu tun.

Die irrige Auffassung des Vergeltungsbegriffs findet scheinbar eine historische Stütze durch die Anschauung, als sei das Strafrecht aus der Rache (Blutrache) hervorgegangen. Während in Wahrheit die Strafe aus der Idee der Entsühnung (Sühnetod, später abgeschwächt zur Friedloslegung) herausgewachsen ist, die Blutrache zivilistischen Charakter aufwies.⁵⁾

Gegenüber allen Anfeindungen und Trübungen handelt es sich daher vor allem darum, den Begriff der Vergeltung richtig zu stellen, als das zu erweisen, was er in Wahrheit ist. Vergelten bedeutet nichts anderes, als für eine Leistung eine gleichwertige Gegenleistung setzen. Die Leistung wird bewertet und erwidert mit dem, was sie gilt. Wie im Zivilrecht der rechtmässigen Leistung die entsprechende Gegenleistung kraft Rechtsens folgt, so im Strafrecht der rechtswidrigen Handlung die entsprechende Gegenreaktion auf Grund der Rechtsordnung. Hier wie dort erfolgt eine Äquivalentsetzung, eine Entgeltung⁶⁾ auf Grund der Rechtsordnung, kraft Rechtsens, gemäss der in einer Periode herrschenden Rechtskulturanschauung. Die jeweilige Rechtskultur bestimmt die Voraussetzungen der Bestrafung (durch Normierung der Verbrechenstatbestände, der Schuld faktoren und -ausschliessungsgründe), sowie die Art und das Mass der Strafe. In allen Zeiten aber erschien und erscheint die Strafe als Rechtsfolge der Unrechtshandlung, wie der Lohn, die Gegenleistung als Rechtsfolge rechtmässiger Leistung.

§ 6. Soziologischer und sozialetischer Ausbau der Vergeltung gemäss neuzeitlicher Kultur.

1. Nach dem vorstehend Dargelegten darf es sich für die Reform in Wahrheit nicht darum handeln, die Rechts- oder Vergeltungs- oder Entgeltungsstrafe durch einen Rückfall in den

⁵⁾ Vgl. mein System der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie, Bd. IV, S. 133—144.

⁶⁾ Vgl. meine Entgeltung im Strafrechte, München 1903. Die Bezeichnung „Entgeltung“ verdient den Vorzug, weil sich heute dem Begriff Vergeltung meist die unrichtige Vorstellung einer Übelszufügung (durch die Strafe) auf

Polizeistaat auszumerzen,¹⁾ vielmehr ist nur die Frage zu stellen und ernstlich zu prüfen: Entspricht der Vergeltungsbegriff, wie er in den Strafgesetzbüchern der Gegenwart überwiegend gesetzgeberischen Ausdruck gefunden hat, noch völlig der Rechtskultur der Gegenwart?

Da fällt denn in der Tat ohne weiteres in die Augen, dass die sozialetische Bewegung, die seit etwa 30 Jahren in den verschiedenen Rechtsteilen einschneidende Änderungen erzeugt hat, auch im Strafrecht Reformen anbahnen muss. Und es wird mit Recht gefordert, das Strafrecht solle sozial sein.²⁾

Man muss sich nur darüber klar werden, was man ganz eigentlich unter einem „sozialen“ Strafrecht zu verstehen hat; ferner, inwieweit das Strafrecht der Gegenwart diesem Postulat nicht oder nicht völlig entspricht.

2. Wenn man in den letzten Dezennien irgend einen Rechtsteil gemäss den sozialen Anforderungen ausgebaut oder umgeändert hat, so bedeutete dies ein doppeltes.

Zunächst hat die ganze soziale Bewegung ihren Ausgangspunkt genommen von der Entdeckung (richtiger: Wiederbetonung) der sozialen Zusammenhänge. Das Verdienst hieran gebührt bekanntlich den Sozialisten, vornehmlich Lassalle. Während das Naturrecht durchaus atomistisch aufbaute und den Einzelnen nur als Individuum (Sozial-Atom) erfasste, nicht zugleich als Glied der Gesamtheit, erkennt man neuerdings die Doppelstellung des Einzelnen als für sich stehenden Rechtsträger (Träger von Rechten und Rechtspflichten) und als Gruppenglied an. Vornehmlich Alex. v. Oettingen hat (aus religiös-ethischem

Grund Übels-Betätigung (durch das Verbrechen) beimischt. Während in Wahrheit die Strafe zwar als Übel erscheint, aber die Übelsnatur — dieser kirchlich-sittliche Begriff — den Rechtscharakter der Strafe in keiner Weise klarstellt. Vgl. oben § 3, Ziff. 2, c.

¹⁾ Vgl. auch Gutachten van Calker, Nach welchen Grundsätzen ist die Revision des Strafgesetzbuches in Aussicht zu nehmen?, Verh. des 26. Deutschen Juristentages, Bd. II, Berlin 1902, S. 243: „Die zweckmässigere Gestaltung der Strafe bedeutet somit an sich nicht ein Aufgeben, sondern vielmehr ein tieferes und reineres Erfassen des Vergeltungsgedankens.“

²⁾ F. Auer, Soziales Strafrecht, ein Prolog zur Strafrechtsreform, München 1903, S. 34.

und -rechtlichem Gesichtspunkte) die Mitschuld der Gesamtheit sehr eindringlich betont.³⁾

Das richtige Ergebnis dieser Erkenntnis für die Strafrechtsreform bedeutet die gesetzgeberische Berücksichtigung des Satzes: Der Einzelne ist nicht nur individual-, sondern zugleich sozialpsychologisch motiviert — in seinem Handeln überhaupt, wie auch in seinen verbrecherischen Entschlüssen und deren Betätigung.

Hieraus ergibt sich das Postulat erhöhter Berücksichtigung der sozialen Momente im Schuldbegriff.

Insbesondere nach drei Richtungen:

- a) Die Verbrechensformulierung, die heute vielfach nach äusserlichen Merkmalen, rein formal abgegrenzt ist, muss gemäss der wahren Verschuldung abgestuft werden. Ob ein Verbrechen, ein Vergehen oder eine Übertretung vorliegt, darf nicht ausschliesslich nach äusserlichen Tatbestandsmerkmalen abgesteckt werden, vielmehr ist neben dem objektiven Erfolg der Grad der Verschuldung schlechthin und ausdrücklich mitzubерücksichtigen.⁴⁾
- b) Bei Verbrechen, die mit ehrenhafter Gesinnung begangen werden, ist, soweit Freiheitsstrafe in Betracht kommt, schlechthin Festungshaft anzuordnen.⁵⁾
- c) Sofern die Umstände ergeben, dass die Tat nicht Ausfluss der verbrecherischen Persönlichkeit war, erscheint bedingte Verurteilung angezeigt, die demgemäss mit der Vergeltungsidee sehr wohl zu vereinbaren ist.⁶⁾

3. Die soziale Ausgestaltung des Rechts bedeutet weiterhin den Ausbau des Rechtes gemäss den Forderungen der Sozialethik.

³⁾ Die Moralstatistik in ihrer Bedeutung für eine Sozialethik, 3. Aufl., Erlangen 1882. Vgl. dort insbesondere S. 700—736: Das Verbrechen des Mordes als Ausdruck einer Kollektivschuld.

⁴⁾ Über die nähere Durchführung dieses Gedankens im allgemeinen vgl. mein System Bd. V, S. 130—137, 149—151, 158 f.

Betreffs des Diebstahls im besonderen siehe daselbst S. 159—162; bezüglich Bettels und Landstreicherei ebenda S. 162—167.

⁵⁾ Vgl. mein System, Bd. V, S. 128 f., 149. S. auch van Calker, Gutachten, S. 262.

⁶⁾ Vgl. mein System, Bd. V, S. 262—264. Siehe auch meine Entgeltung im Strafrecht, S. 472—478.

Mit dem Wort Sozialethik wird indess heute vielfach ein nicht ganz klarer Begriff verknüpft, vielmehr eine mehr oder minder verschwommene Vorstellung der Begünstigung der wirtschaftlich schwächeren oder sozial unteren Volksschichten zum Nachteil der für den Lebenskampf besser ausgerüsteten Gesellschaftsglieder. Demgegenüber gilt es zuvörderst, die Sozialethik als das festzustellen, was sie ist.

Die Bedeutung der Sozialethik nach ihrem inneren Kern kann nur auf geschichtlichem Weg erfasst werden. Die gesamte neuere Geschichte, vom Ausgang des Mittelalters bis zur Gegenwart ist ihrem Wesen nach nichts anderes als die Geschichte von Freiheitskämpfen, eine Kette von Emanzipationsprozessen.

Mit dem Ausgang des Mittelalters setzt die Befreiung der Weltlichkeit von kirchlicher Tyrannei ein (freier weltlicher Staat). Anschliessend vollzieht sich die politische Befreiung des dritten Standes, des Bürgertums; diese Freiheit wird (in manchen Staaten) zunächst als Geschenk des aufgeklärten Absolutismus gewährt (wohlwollend bevormundender Polizeistaat), sodann aber mit naturrechtlichen Argumenten und Postulaten erkämpft und als Rechtsanspruch erstritten (Rechtsstaat). Die rechtlich-politische Formalfreiheit und Gleichheit gibt den Vermögenden, vornehmlich dem industriellwerbenden beweglichen Vermögen („Kapital“) die wirtschaftliche Knechtungsmöglichkeit gegenüber den besitzlosen Arbeitern durch den Arbeitsvertrag; unter dem roten Banner des Sozialismus vollzieht sich hiegegen endlich (im Kulturstaat) die als sozial-ethische Bewegung gekennzeichnete wirtschaftliche Befreiung der wirtschaftlichen Schwachen, vornehmlich, aber keineswegs ausschliesslich, der Arbeiter.⁷⁾

Diese Befreiung der wirtschaftlich Schwachen war und ist weiterhin auch für das Strafrecht von bedeutsamen Folgen. Hier wesentlich mit der Wirkung einer Erweiterung der Verbrechenstatbestände. Eine Reihe von Handlungen, die zuvor wohl sittlich gebrandmarkt erschienen, aber rechtlich zulässig waren, werden seit Herrschaft der sozial-ethischen Rechts-

⁷⁾ Vgl. mein System, Bd. II (Die Kulturstufen der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie), München 1905, S. 135—349.

kultur pönalisiert: der Wucher, die Ausbeutung der Arbeiter durch Truicksystem, die übermässige Belastung der Kinder und Frauen im Arbeitsvertrag etc.

Man sieht hiernach, dass für die Pönalisierung nicht der „Grundsatz der Strafenökonomie“⁸⁾ ausschlaggebend ist, dass vielmehr die jeweils herrschende Rechtskultur das Strafrecht bestimmt. Jene neuen Verbrechenstatbestände müssen erhalten bleiben und in den Kauf genommen werden als der (an sich unerwünschte) Reflex der mit Recht heute anerkannten Sozialethik.

4. Die Sozialethik erheischt weiterhin die Kulturreform der Bestrafung.

Die mittelalterliche Strafjustiz und die ihr folgende hat den Körper des Verbrechers geknechtet. In der Neuzeit, seit Herrschaft der Freiheitsstrafen, ist — namentlich bei lebenslänglicher oder lang andauernder „Strafknechtschaft“ (nach Vargha's treffendem Ausdruck) — der Geist des Sträflings nicht minder gemartert, als ehemals der Körper, und diese psychische Knechtung bleibt in der Mehrzahl der Fälle nicht ohne Rückwirkung auf die körperliche Gesundheit.

Dem gegenüber handelt es sich für die Reform darum, mit dem heute herrschenden Strafvollzug insoweit gründlich zu brechen, dass der Strafvollzug, insbesondere bei lang andauernden Freiheitsstrafen, ohne Marterung und Gesundheitszerstörung des Sträflings ermöglicht wird. Neben der Humanisierung des Vollzugs der bestehenden Freiheitsstrafen sind hierfür zwei Wege bedeutsam:

- a) Die Mehrzahl der Verbrechen, alle Verbrechen, die nicht eine aussergewöhnlich intensive Verschuldung des Täters aufweisen, wären mit einer weit geringeren Freiheitsstrafe, als sie heute (nicht nur als Maximum für die betreffende Verbrechenart zulässig ist, sondern auch in concreto) erkannt wird, reichlich gesühnt. Bei entsprechender Berücksichtigung der Schuld in der Formulierung des Strafgesetzes könnte vielfach die zu erkennende Strafe wesentlich ermässigt werden, im Vergleich zu den Satzungen des geltenden Rechts.

⁸⁾ Binding, Der Entwurf eines Strafgesetzbuchs für den norddeutschen Bund, Leipzig 1869, 2. Abschn. „Der Grundsatz der höchsten Ökonomie in der Androhung von Strafen und die Verstösse gegen denselben“ (S. 9—42).

- b) Im Interesse der Verbrecher schwerer Verschuldung selbst (wie nicht minder der Gesamtheit) ist die Einführung der Deportation erforderlich, die so gestaltet werden muss und kann, dass sie den Verbrecher aus der Gesellschaft ausschliesst, ohne dass er gleich einem wilden Tier zeit-
lebens in einem Käfig eingeschlossen bleibt.⁹⁾

5. Endlich krankt die Strafzumessung des geltenden Rechts daran, dass dem Richter, d. h. dem einzelnen jeweils erkennenden Gericht, regelmässig völliger Spielraum des „freien Ermessens“ gelassen ist. Der Richter, der hinsichtlich der Schuldfrage ganz minutiös an Geist und Buchstaben des Gesetzes gebunden ist, schaltet innerhalb des Strafrahmens selbstherrlich — „nach pflichtmässigem Ermessen“, ohne dass ihm für die Ermessens-Rechtspflicht irgendwelche Direktiven gegeben wären! Je nach der subjektiven Anschauung des einzelnen Gerichts über die Schwere dieses oder jenes Tatumstandes, über die Wertung des einen oder anderen Motivs, Strafminderungs- oder Erhöhungsgrundes; je nach der Meinung jedes Richters über das Strafbegründungsverhältnis des Erfolgs und des subjektiven Schuld faktors; je nach der klaren oder verschwommenen Ansicht über die Gerechtigkeits-, Besserungs-, Sicherungs-, Abschreckungstheorie, — kann ein durchaus gleichgelagerter Fall bei dem einen Gericht zu ganz geringen, bei dem andern zu erheblich hohen Bestrafungen führen! Je nach den Zufälligkeiten der Geschäftsverteilung kommt der unglückliche Angeklagte vor einen „Blutsenat,“ sein glücklicherer Gefährte vor eine milde Strafkammer.

Aus all dem erwachsen Unzuträglichkeiten, Ungerechtigkeiten, Ungleichheit und demgemäss Unsicherheit der Rechtsprechung, die um so weitertragend sind, als die Strafrahmen bei der Mehrzahl der Strafhandlungen sehr weit reichen, und als die Strafzumessung der Revision nicht unterliegt.

Diese schon heute bestehenden Missstände drohen noch schlimmer zu werden, sofern unter dem Einfluss der soziologischen Strafrechtsschule dem subjektiven Schuld faktor, insbesondere dem Motiv in erhöhtem Masse Raum für die Strafbemessung verstattet werden sollte.¹⁰⁾

⁹⁾ Vgl. mein System, Bd. V, S. 231—250.

¹⁰⁾ Vgl. Aschaffenburg, Das Verbrechen und seine Bekämpfung, 2. Aufl., S. 3.

Dem gegenüber ist vor allem die Beschränkung der Strafrahmen erforderlich; weiterhin aber sind Vorschriften über die Strafzumessung geboten, welche die Rechtsgarantie gewähren, dass die Strafzumessung jeweils im Geist des Gesetzes gehandhabt wird: die Strafzumessung muss gemäss den Erfordernissen des Rechtsstaats ausgestaltet werden.¹¹⁾

§ 7. Begrenzung der Reform.

1. Man hat gesagt, der Gesetzgeber müsse bei der Strafrechtsreform zum Streit der Kriminalistenschulen Stellung nehmen.¹⁾ Hier ist einige Wahrheit mit recht viel Irrtum vermischt. Man muss scheiden: die wissenschaftliche Vorbereitung der Strafrechtsreform und das Gesetzgebungswerk. Die Vorbereitung der Reform darf nicht eine handwerkmässige sein, sondern nur eine wissenschaftliche. Um wissenschaftlich zu sein, muss die Arbeit aber von Grundsätzen geleitet und beherrscht werden. Daher ist in der Tat bei den Vorarbeiten, auch soweit sie von amtlichen Behörden (Reichs-Justizamt) oder Kommissionen betätigt werden, zum Streit der Kriminalistenschulen Stellung zu nehmen.²⁾ Verfehlt hingegen wäre es, wollte man diese Stellungnahme dem Gesetzgeber, dem Gesetz selbst zumuten. Wollte das Gesetz z. B. etwas über das Problem der Willensfreiheit besagen, so hätte dies denselben Sinn, als wenn man gesetzlich festlegen wollte, dass die Sonne sich um die Erde dreht oder nicht dreht

2. In Ansehung der äusseren Begrenzung der Reform wird fast allgemein zweierlei gefordert: Die Einarbeitung der

¹¹⁾ Des Näheren vgl. hierzu mein System, Bd. V, S. 191—195.

¹⁾ So Birkmeyer, Gedanken zur bevorstehenden Reform der Deutschen Strafgesetzgebung, Vortrag vom 22. II. 1901. In Goltdammers Archiv Bd. 48, 1901, S. (67—100), 70—72.

²⁾ Dass jede wissenschaftliche Vorarbeit, soweit sie nicht nur Materialsammlung bedeutet, sondern Reformvorschläge und damit Werturteile enthält, zu den grundlegenden Fragen Stellung nehmen muss, aus einer wie immer gearteten (richtigen oder irrigen) rechtsphilosophischen Grundlage erwachsen muss, scheint selbstverständlich zu sein; wird aber nicht hinreichend beachtet. Bei der „Vergleichenden Darstellung des Deutschen und Ausländischen Strafrechts“ wird dies deutlich in die Erscheinung treten, sobald man den Allgemeinen Teil (dessen Bearbeitung man mit gutem Grund — siehe die vergleichende Darstellung, Bd. I, Berlin 1906, Vorwort, S. VI — zurückgestellt hat) in Angriff nimmt.

strafrechtlichen Ergänzungsgesetze;³⁾ die Ausscheidung der Polizeiübertretungen.⁴⁾

Beiden Vorschlägen ist — im Interesse einer prinzipiellen Regelung des gesamten Strafrechts — im wesentlichen zuzustimmen, obschon nicht zu verkennen ist, dass hiedurch der Umfang der Reformarbeit erheblich vergrößert, die Reform selbst verzögert wird.

3. Die bedeutsamste Vorarbeit für die innere Reform des Strafrechts ist die Revision der Verbrechenstatbestände.

Diese Revisionsarbeit ist eine doppelte: sie bezieht sich einmal auf die Frage der Einschaltung oder Ausmerzung von Deliktstatbeständen überhaupt; zum zweiten auf die Frage der Wertung der verbleibenden Verbrechenkategorien. Die von einem hervorragenden Anhänger der positiven Strafrechtsschule ausgesprochene Verweisung auf die hohe „kriminelle Reizbarkeit, kriminelle Nervosität“⁵⁾ der Gegenwart verdient für beide Fragen Beachtung. Diese Mahnung ist nicht unbegründet angesichts der Tendenzen, die sich aus der übermässigen Betonung der polizeilichen Idee der Verbrechensbekämpfung seitens der positiven Schule ergeben. Denn wo immer in der Geschichte die Beurteilung von Recht, Staat und Sozialgemeinschaft überwiegend aus dem polizeilichen Gesichtspunkte erfolgt, herrscht die Neigung

³⁾ Vgl. Gutachten v. Liszt, Nach welchen Grundsätzen ist die Revision des Strafgesetzbuches in Aussicht zu nehmen?, Verh. des 26. Deutschen Juristentages, Bd. I, Berlin 1902, S. 262, 274, 302; Referat Kahl, Verh. des 26. Deutschen Juristentages (1902), 3. Bd., Berlin 1903, S. 216-219.

⁴⁾ Vgl. Gutachten v. Liszt, Nach welchen Grundsätzen ist die Revision des Strafgesetzbuches in Aussicht zu nehmen?, Verh. des 26. Deutschen Juristentages, Bd. I, Berlin 1902, S. 272, 302; Referat Kahl, Verh. des 26. Deutschen Juristentages (1902), 3. Bd., Berlin 1903, S. 212—215. Siehe auch J. Goldschmidt, Begriff und Aufgabe eines Verwaltungsstrafrechts, Vortrag, in Goldammers Archiv, Bd. 49, 1903, S. 83.

Mit Recht hat auch die Vergleichende Darstellung des Deutschen und Ausländischen Strafrechts die Polizeiübertretungen ausser Betracht gelassen. (Siehe Bd. I der Vergleichenden Darstellung, Vorwort, S. VI: „Die Übertretungen finden dabei nur insoweit Berücksichtigung, als sie kriminalpolitisch von Bedeutung sind oder ihrem Tatbestande nach mit Verbrechen oder Vergehen in engem Zusammenhang stehen.“)

⁵⁾ Herm. Seuffert, Die Bewegung im Strafrechte während der letzten dreissig Jahre (Vortrag), Jahrbuch der Gehestiftung, Bd. VII, Dresden 1901, S. 77, 138—143.

zur polizeilichen Reglementierung, zur Häufung von Verbrechenstatbeständen.

4. Auffallender Weise wird — so viel ich sehen kann — nirgends in der Literatur der Gedanke urgiert,⁶⁾ bezüglich gewisser grundlegender Bestimmungen des Strafrechts eine einheitliche Regelung zwischen den in regem Wirtschafts- und sozialem Verkehr stehenden Kulturstaaten zu versuchen. Der Gedanke ist umso näher liegend, als die Schweiz und Österreich ja gleichfalls vor der Strafrechtsreform stehen. In Frage kämen vornehmlich Bankrott, Tötungsdelikte, Kuppelei und Mädchenhandel, Diebstahl und Betrug — Delikte, die mehr minder internationalen Charakter aufweisen.

Der Nachteil eines Versuchs dieser Art könnte höchstens darin bestehen, dass zu den für die Strafrechtsreform vorhandenen Schwierigkeiten eine weitere tritt; allein der Reformgang ist ohnehin ein derart langsamer, dass diese Schwierigkeit kein Hindernis bilden kann, keinesfalls für den Versuch einer Verständigung. Denn die Vorteile liegen auf der Hand: Der moderne Wirtschafts- und Personenverkehr ist zwischen den Kulturstaaten international, das moderne Hochstaplertum ist gleichfalls international; hieraus erwächst das Postulat eines in den wesentlichen Zügen übereinstimmenden Strafrechts der Kulturstaaten.

⁶⁾ Einen ersten Schritt in dieser Richtung bedeutet die treffende Darlegung von Meili, Die Zukunft des internationalen Privat- und Strafrechts, Zeitschrift für Völkerrecht und Bundes-Staatsrecht, Bd. I, Heft 2, Breslau 1906, S. 149: „Die internationale Verständigung muss sich — um die Auslieferung zunächst auf der Seite zu lassen — namentlich beziehen auf: 1) die Ausscheidung und Gliederung der Strafrechtsansprüche der einzelnen Staaten unter die massgebenden Gesetzgebungen; 2) den universellen und einheitlichen Schutz einzelner Rechtsgüter (bei den *delicta iuris gentium*); 3) die Ordnung der Unterstellung von Anstiftern, Teilnehmern und Gehilfen unter das Strafrecht; 4) die gleiche Feststellung in allen Fällen, in welchen der Ort der körperlichen Tat und der Erfolgsort auseinanderfallen. Zurzeit gibt es (von einzelnen Staatsverträgen abgesehen) keine Weltstrafrechtsnormen, sondern nur Normen der einzelnen Staatsgewalt.“

Moderne amerikanische Kriminalpolitik in deutscher Beleuchtung.

Von Dr. Alfred Freiherrn von Overbeck,

Professor der Rechte an der Universität Freiburg (Schweiz).

(Schluss.)

Eine eingehende Untersuchung des Strafprozessrechts in der Union bietet Hartmann¹¹⁾. Geleitet von sicherem historischen Sinn und scharfer Beobachtungsgabe, betrachtet er einleitend die Eigenart des amerikanischen Verfahrens in ihrem Zusammenhang mit der amerikanischen Kultur überhaupt und der Ausgestaltung des öffentlichen Rechts insbesondere. Die Rückbeziehungen zu den Rechtsbildungen des Mutterlandes werden ebenso berücksichtigt wie die selbständigen Kulturfortschritte Amerikas, die auf dem Gebiete des Strafvollzugs besonders reiche Früchte gezeitigt haben. Als charakteristisch für die spezifisch amerikanische Strafrechtspflege erscheint dem Verfasser die weitgehende Milde des Strafrechts, die Ausschaltung des Vergeltungsgedankens, das Bestehen „reiner Zweckstrafen“. (S. 14.) Das durchaus uneuropäische Wesen vieler amerikanischer Einrichtungen würde ihre unmittelbare Übertragung auf deutsche Verhältnisse unmöglich machen. Selbst bei gleichen Zielen müssten ganz andere Wege beschritten werden. In fesselnder Weise beleuchtet der Verfasser den Strafprozess als einen Bestandteil des Gesamtlebens der Nation mit ihrer eigenartigen Verfassung und Politik, den vielfachen Beziehungen zwischen Staat und Gesellschaft usw. Die amerikanische Gerichtsverfassung erfährt eine eingehende Darstellung; hervorzuheben sind: der Gedanke der Gewaltenteilung, die Stellung des Richters als Friedenswahrer (*conservator of the peace*), die — im Gegensatz zu den beiden europäischen Bundesstaaten — dezentralisierte Bundesgerichtsbarkeit, die relative Unabhängigkeit der dort nicht streng bürokratisch organisierten Staatsanwaltschaft, die eigentümliche Doppelstellung der Gerichte als Organe des Staates und der Gemeinde, die Verteilung der richterlichen Funktionen auf verschiedene Organe (einschliesslich der Gefängnisbeamten), die Stellung der probation officers, die Einrichtung der Children's Courts. Die geschichtliche Entwicklung der Richterwahl, das Wesen der amerikanischen Jury (insbesondere auch ihr Einfluss auf die Umbildung des materiellen Rechts) werden in besonderen

¹¹⁾ Adolf Hartmann, Die Strafrechtspflege in Amerika. Mit Ausführungen zur Deutschen Strafprozessreform. Berlin, Franz Vahlen, 1906. XII und 335 Seiten. Preis geb. 9 Mk.

Abschnitten eingehend gewürdigt; ebenso die Anklage und die Verteidigung nach amerikanischem Rechte. Hinsichtlich der letzteren ist zu beachten, wie sich hier das amerikanische Recht vom englischen emanzipiert hat. Der englische Gegensatz von barrister und solicitor ist in Amerika nicht zu finden. „Der Widerstand der englischen Rechtsgewohnheiten gegen die Verteidigung ist in Amerika gänzlich verschwunden“. (S. 94.) Innerhalb der Anklage werden die primäre Privatklage, die öffentliche Anklage, die sekundäre Privatklage einzeln betrachtet. Als ein wichtiges, verfassungsrechtlich gewährleistetes Recht des Angeklagten erscheint der Anspruch auf kurzen Prozess. Das 7. Kapitel ist dem amerikanischen Beweisrecht und der Frage der sogen. grossen Schöffengerichte in Deutschland gewidmet und gipfelt in folgenden, auf die amerikanischen Einrichtungen und Erfahrungen gestützten Vorschlägen de lege ferenda: an den bisherigen Schwurgerichten ist festzuhalten, „obwohl und zum Teil sogar, weil wir kein englisches Beweisrecht haben. Den Mangel des englischen Beweisrechts sollte der Gesetzgeber auf zwei Arten weiter ergänzen. Es sollte Einstimmigkeit für einen Schuldspruch vorgeschrieben und dem Vorsitzenden gestattet werden, bei der Rechtsbelehrung auf den tatsächlichen Sachverhalt einzugehen.“ (S. 147.) Sehr sonderbar muten uns gewisse zivilrechtliche Züge im amerikanischen Strafprozess an, so die Möglichkeit eines Kompromisses zwischen den Prozesssubjekten (die Anklage lautet etwa auf erschwerten Diebstahl, der Angeklagte gesteht einfachen Diebstahl und wird daraufhin unter letzterem Gesichtspunkte verurteilt), in gewissem Sinne eine Rückkehr zum Prinzip der formellen Wahrheit im Strafprozess! — Interessant ist auch das Verhältnis von Urteil und Schuldspruch, die Möglichkeit eines „new trial“ nach dem Schuldspruche. Hier tritt überall die defensorische, auf starken Schutz des Angeklagten und Schwächung der Anklage gerichtete Tendenz des Verfahrens zu Tage; das Gleiche gilt von der Gestaltung der Verteidigung nach dem Schuldspruche (S. 168—180). Wertvolle Aufschlüsse werden über das Begnadigungsrecht in Amerika erteilt. Aus den „ergänzenden Mitteilungen aus dem Rechte des Verfahrens“ (S. 188ff.) sei das über die Protokollführung Gesagte betont: es wird wenig, und zwar nur stenographisch oder phonographisch, protokolliert. Die ziemlich ausgebreitete Friedensbürgschaft erinnert an ältere — heute vielfach neubelebte — Rechtsgedanken.¹²⁾ Von tiefem kulturgeschichtlichen

¹²⁾ Bemerkenswert die auf S. 197—199 in deutscher Übertragung wiedergegebenen Gesetzesbestimmungen von Alabama. Vgl. auch die Art. 46 und 230 des schweizerischen Strafgesetzentwurfes von 1903.

Verständnisse zeugen die Ausführungen über die gesellschaftliche Selbstreaktion gegen das Verbrechen, wie sie bald als wirkliche Volksjustiz und als Lynchung, bald als geregelte gesellschaftliche Verbrechensbekämpfung auftritt (Strafverfolgungsgesellschaften, Gefängnisvereine usw.). — Wichtig ist das Recht des Angeklagten auf sein eidliches Selbstzeugnis, das namentlich bei Sittlichkeitsverbrechen gegen Kinder (vgl. § 176³ RStGB) — auf deren Zeugnis allein angewiesen zu sein immer etwas Missliches hat — de lege ferenda wertvoll werden könnte. Weitere Kapitel erörtern in tiefgründiger Weise den Urteils- und den Strafaufschub, das probation system und die indeterminate sentence mit ihren verschiedenen Verzweigungen. Die unbestimmte Strafzeit hält dem Verurteilten — und hierin sieht Hartmann den zum Durchbruch gelangten neuen Rechtsgedanken — „nicht seine Schuld vor Augen, sondern seine Menschenwürde.“ Gegen Schluss des Buches werden die Children's Courts nach Entstehung und Eigenart erörtert, zugleich werden dem deutschen Gesetzgeber Anregungen gegeben für eine Kommunalisierung des Vormundschafts- und Erziehungswesens zusammen mit der Strafjustiz über Kinder. Die defensorische Tendenz der Strafrechtspflege, die schon aus den früheren Mitteilungen, wie angedeutet, immer wieder hervorleuchtet, wird noch einmal im Zusammenhang besprochen. Das vorletzte Kapitel ist „Strafrechtspflege und öffentliches Wohl in Amerika“ überschrieben, und das Schlusskapitel bringt weitausgreifende und anregende geschichtliche Rückblicke und Schlussbetrachtungen. Im Anhang ist ein Auszug aus der Strafprozessordnung des Staates New York in deutscher Übersetzung wiedergegeben, ferner das Gesetz über Kindergerichte des Staates Illinois. Endlich stellt der Verfasser seine (auf die amerikanischen Erfahrungen gestützten) Vorschläge zur Strafprozessreform zusammen (S. 319f.).

Das moderne amerikanische Besserungssystem wurde von Herr zum Gegenstande eines umfangreichen Werkes gemacht,¹³⁾ das sich auf den Ergebnissen einer auf Veranlassung des Berliner kriminalistischen Seminars unternommenen Studienreise aufbaut. Vorrede und Einleitung geben eine allgemeine Orientierung über die amerikanische Strafrechtspflege, deren grosse Milde hervor-

¹³⁾ Dr. Paul Herr, Das moderne amerikanische Besserungssystem. Eine Darstellung des Systems zur Besserung jugendlicher Verbrecher in Strafrecht, Strafprozess und Strafvollzug (The Reformatory System) in den Vereinigten Staaten von Amerika. Ergebnisse einer Studienreise und zugleich ein Beitrag zur Reform der deutschen Strafgesetzgebung. Berlin, Stuttgart, Leipzig, W. Kohlhammer, 1907. VII und 455 Seiten.

gehoben wird. Von den mehr als mangelhaften Untersuchungsgefängnissen wird Interessantes berichtet. Den Anstalten zur Besserung jugendlicher Verbrecher, die ja im Mittelpunkt der Betrachtung stehen, wird ihre systematische Stellung zugewiesen: sie erscheinen als ein Mittelding zwischen den eigentlichen Strafanstalten und den Besserungsschulen (reformatory schools). Sie werden als eine Gruppe von Strafvollzugsanstalten beschrieben, wenngleich sie in vielen Beziehungen an Fabrik, Schule und Kaserne erinnern. Amerika hat elf solcher — in verschiedenen Staaten gelegenen — „Reformatories“ aufzuweisen, deren acht der Verfasser persönlich besucht hat. Das erste Kapitel schildert die Entwicklung des Systems (zu beachten der Kongress zu Cincinnati 1870) und die Entstehung der einzelnen Anstalten, und bringt am Schluss in deutscher Übersetzung einen charakteristischen Aufsatz von Brockway, der allerdings in seiner Polemik gegen das Vergeltungsprinzip dieses selbst verkennt. Auch eine richtig erfasste Vergeltungstheorie braucht keineswegs, wie Brockway ihr imputiert, die Anmassung zu erheben, „dass ein sterblicher Mensch seinen Nächsten für die Gnade Gottes ganz herrichten könne durch Vergeltung“ etc. Das zweite Kapitel erzählt von den Insassen der Besserungsanstalten. Wir werden bekannt gemacht mit den einschlägigen gesetzlichen Bestimmungen, mit den massgebenden Altersgrenzen, den materiellen Voraussetzungen der Überweisung (Diebstahl überwiegt), der Bedeutung der Vorstrafen, der auch von Herr als mangelhaft bezeichneten, wenn auch manches Interessante bietenden Statistik usw. Das folgende Kapitel handelt von der unbestimmten Verurteilung (auch ausserhalb der Besserungsanstalten), das vierte von dem Überweisungsverfahren und der Anstaltsorganisation. Die Behandlung in der Besserungsanstalt erfährt im nächsten Kapitel eine überaus anschauliche Schilderung. Aufnahmeverfahren und Zelleneinrichtung, Hausordnung (Grad- und Markensystem, Disziplin und Disziplinarstrafen, Tagesordnung, Korrespondenz und Besuche), Arbeit und Gewerbeunterricht, Schulunterricht (im weitesten Sinne: bis hinauf zur Unterweisung, bezw. freien Diskussion in Nationalökonomie, Politik, Literatur, Ethik)¹⁴), Seelsorge und Gottesdienst, Anstaltszeitung, Massregeln zur physischen Kräftigung, die in weitem Umfang gestatteten Vereine und Gesellschaften der Insassen, Vergnügungen — alles dies wird in lebendigster Weise dargestellt, so dass wir von dem

¹⁴) Der dem Schulunterricht gewidmete Passus (S. 211—271) verdient besondere Beachtung, auch vom allgemeinen pädagogischen Standpunkte aus.

Leben und Treiben in den Anstalten ein wunderbar sprechendes Bild erhalten, das überdies — wie übrigens das ganze Werk — noch unterstützt wird durch zahlreiche, in meist recht guter Übersetzung eingefügte Dokumente aus der Anstaltspraxis (Regulative, Speisezettel, Schulaufsätze der Gefangenen, Artikel aus den Anstaltszeitungen, Programme der Vergnügungsabende usw. usw.). Bisweilen befremdet eine übertriebene Milde und Verwöhnung, die man allerdings, um sie richtig einzuschätzen, aus dem amerikanischen Gesamtleben (höhere Lebenshaltung etc.) heraus begreifen muss. Dann überraschen wieder treffliche und kerngesunde Gedanken, überaus feine, von höchstem pädagogischen Takt und grossartigem Weitblick getragene psychologische Mittel, darauf berechnet, die Gefangenen, ihnen selbst oft unbewusst, zu anständiger Gesinnung, zu Kraft und Selbständigkeit zu erziehen; zu beachten ist aber auch die unübersehbare Masse von Ordnungsvorschriften, durch welche das Leben der Insassen bis ins kleinste Détail geregelt, und zugleich verhindert wird, dass das Leben in der Anstalt sich zum begehrten Genuss gestaltet (S. 172). Die vorläufige und entgeltige Entlassung bildet den Inhalt eines weiteren Kapitels (wichtig die Entlassungsurkunde „parole“, deren Formular, wie es in Elmira gebraucht wird, in Übersetzung mitgeteilt ist, die Kontrolle während der Probezeit, die Voraussetzungen des Widerrufs usw.). Das siebente Kapitel stellt die Ergebnisse und die Kritik des Systems zusammen. U. a. werden Hintragers Bedenken zu entkräften gesucht; so hält Herr die durch die Unbestimmtheit des Strafurteils erzeugte nervöse Spannung nicht für einen Nachteil, sondern für einen Vorteil¹⁵⁾ (S. 387). Den Vorwurf, dass von der Persönlichkeit des Direktors zuviel abhängt, sucht Herr — im Einklang mit Mittermaier — durch den Hinweis auf das Grad- und Markensystem zu entkräften. Das achte Kapitel erörtert die Frage der Verwertung des Systems für Deutschland, unter Berücksichtigung der wissenschaftlichen Tendenzen und der gesetzgeberischen Entwicklung, das neunte gibt Auskunft über Literatur und Statistik. Das Schlusskapitel wird ausgefüllt von der deutschen Übersetzung einer Nummer der in Elmira erscheinenden Wochenschrift „The Summary.“ Die Anschaulichkeit der Herrschen Darstellung wird noch unterstützt durch vier gute Illustrationen.

Zum Schluss ist auf die neuesten zum gleichen Gegenstande in der Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft er-

¹⁵⁾ Ebenso Mittermaier a. a. O., S. 50.

schienenen Arbeiten Freudenthals hinzuweisen. Zunächst auf seinen im September 1906 auf der Internationalen Kriminalistischen Vereinigung gehaltenen Vortrag.¹⁶⁾ Aus Amerika, dem klassischen Lande der Jugendfürsorge, interessiert in erster Linie die Behandlung der Jugendlichen und der Erstmaligen. Drei Schlagworte kommen hier in Betracht: I. Besserungssystem (Reformatory System), II. Bewährung (Probation), III. Jugendgerichtshöfe (Juvenile Courts). Die übersichtliche Darstellung dieser drei Erscheinungen gipfelt im wesentlichen in folgenden Anregungen de lege ferenda: I. „die bedingte Strafaussetzung durch die bedingte Verurteilung zu ersetzen, die um deswillen allein unvergleichlich besser ist als jene, weil sie das Brandmal der Vorstrafe mit allen ihren Folgen fernhält,“ . . . „die bei uns bisher unausgenützte vorläufige Entlassung aus einer Ausnahme zu einem regelmässigen Bestandteil des Strafvollzuges zu machen, beide aber, bedingte Verurteilung und vorläufige Entlassung, mit wohlorganisierter Schutzaufsicht zu verbinden,“ II. „den besserungsfähigen Jugendlichen, soweit sie der Freiheitsstrafe verfallen, auf der Grundlage des Progressivsystems und des ehemals bei uns heimischen unbestimmten Strafurteils die Ausbildung in den Dingen zu bieten, deren sie bedürfen, um nach der Entlassung brauchbare Menschen zu werden“, III. Jugendgerichte¹⁷⁾ einzuführen.

Unter dem Titel „Americana“¹⁸⁾ macht der gleiche Verfasser einige wertvolle Mitteilungen über den Stand der nordamerikanischen Gesetzgebung, die Todesstrafe betreffend, über Äusserungen eines früheren Elmira-Insassen bezüglich der Wirksamkeit der unbestimmten Strafurteile, und über die Jugendgerichtshöfe.

Des weiteren schildert Freudenthal eine elektrische Hinrichtung im Staate New York,¹⁹⁾ der er selbst als Zeuge beigewohnt hat. Die Vorzüge der Elektrokution scheinen nach Freudenthal durch ihre Mängel überwogen zu werden, so dass er ihre Übernahme in Deutschland nicht empfiehlt.

¹⁶⁾ Amerikanische Kriminalpolitik. Öffentlicher Vortrag, auf der Versammlung der Internationalen kriminalistischen Vereinigung, Landesgruppe Deutsches Reich, am 8. September 1906 gehalten von Professor Dr. B. Freudenthal-Frankfurt a. M. Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft, Bd. XXVII (1907), S. 121—141. (Auch separat, Verlag von J. Guttentag, Berlin.)

¹⁷⁾ Über das inzwischen — am 21. Nov. 1906 — proklamierte erste deutsche Jugendgericht (in Frankfurt a. M.) vgl. Deutsche Juristenzeitung XIII (1908), S. 60 f., 120 f., sowie Freudenthal, ebd. S. 157 ff.

¹⁸⁾ Zeitschr. f. d. ges. Strafrechtswiss., Bd. XXVII (1907), S. 462.

¹⁹⁾ Zeitschr. f. d. ges. Strafrechtswiss., Bd. XXVIII (1908), S. 61 ff.

Endlich ist eine kurze Abhandlung Freudenthals über das Eastern Penitentiary (Philadelphia) im Jahre 1905²⁰⁾ zu nennen, die einzige Anstalt, die noch „offiziell kriminelle — nicht bloss disziplinäre — Einzelhaft vollstreckt“; faktisch stehe aber die Einzelhaft auch dort lediglich auf dem Papier. „Es gibt“, schliesst der Verfasser, „in Amerika somit auch nicht ein Staatsgefängnis mehr, das in Wahrheit noch kriminelle Einzelhaft vollstreckt. Die Vereinigten Staaten haben ihr eigenes Kind, das pennsylvanische System, verstossen.“

Die erwähnten Schriften bieten in ihrer Gesamtheit geradezu eine Überfülle kostbaren Materials, dessen grössere oder geringere legislative Verwertbarkeit für unseren Kontinent *sine ira et studio* zu prüfen zweifellos eine unabweisbare Pflicht jedes Gesetzgebers sein wird. Möchten diese Zeilen dazu beitragen, die Blicke derjenigen, deren Interessenkreis sich mit kriminalistischen oder kriminal- und sozialpolitischen Fragen irgendwie berührt, auf diese gewissenhaften Arbeiten zu lenken; denn in ihnen haben deutsche Forscher, jeder seiner besonderen Eigenart getreu, — alle aber ohne modische Voreingenommenheit für das Fremde und Neue als solches, und zugleich ohne blind abweisendes Vorurteil — ihre Beobachtungen über die Institutionen eines Landes niedergelegt, in welchem die Schwächen und die Reize der Jugend mit gleicher Intensität hervortreten. Möchten auch weitere Kräfte die so schön begonnene Bebauung dieses überreichen Forschungsfeldes fortzusetzen sich berufen fühlen!²¹⁾

²⁰⁾ Ebd. S. 185.

²¹⁾ Zur allgem. Orientierung sei noch hingewiesen auf v. Liszt, Lehrb. des deutschen Strafr., 14/15 Aufl. Berlin 1905, S. 78, 260; drs., Zeitschr. f. d. ges. Strafrechtsw., Bd. IX, S. 762 f. u. a. a. O.; H. Meyer, Lehrb. d. d. Strafr., 6. A. v. Allfeld, Leipzig 1907, S. 324, 326; Allfeld, Der bedingte Straferlass, Erl. u. Leipz. 1901; Oetker, Zeitschr. f. d. ges. Strafrechtsw. XVII, 1897, S. 569 u. Gerichtssaal LXX, 1907, S. 348 mit Note 2; vgl. ferner Z. f. d. ges. Strafrechtsw. XXIV, 1904 (Aus Flynts „Tramping with tramps“, übersetzt v. Lili du Bois-Reymond), XXV, 1905, S. 683 (Freudenthal über dasselbe), XXVI, 1906, S. 237 (Frage der Prügelstrafe), 577 (Versendung von unzüchtigen Büchern), XXVII, 1907, S. 943 (Gewohnheitsverbrecher in Indiana); Hintrager in der Z. für intern. Privat- u. Strafr. IX, S. 1—59 (im Ausland begangene Delikte). S. a. Lenz in der Z. f. die ges. Strafrechtsw. XXVII, S. 835 ff.

Während des Druckes erschien in der Z. f. d. ges. Strafrechtsw. XXVIII, S. 391—432, eine Abhandlung von Lederer über den gegenwärt. Stand des probation system in den Verein. St. v. A., die u. a. die einschlägige Regelung in sämtlichen Unionstaaten übersichtlich zusammenstellt. S. auch ebd. S. 446 (drs. über die Kastration als sichernde Massnahme in der Gesetzgebung von Indiana).

Zum Tarifvertragsproblem.

II. (Schluss)

Die rechtliche Natur der Tarifpflichten wird im Gegensatz zu Lotmars und meinen Ausführungen teilweise als positive und teilweise als negative Leistung bezeichnet. Die wesentliche Tarifvertragspflicht äussert sich nämlich in drei Formen des Kontrahentenverhaltens, die besonders behandelt werden müssen.

Die erste Form besteht nach Schalls Ansicht darin, dass die Parteien zur tarifgemässen Abänderung der zurzeit des Inkrafttretens des Tarifvertrags bestehenden Arbeitsverhältnisse verpflichtet sind. Dies ist eine einmalige positive Leistung, von reinem Unterlassen kann hier keine Rede sein (S. 86, 87). Es scheint mir aber, dass diese erste Form keinesfalls für die regelmässig anzunehmende, dem Tarifvertrag eigentümliche positive Leistungsverpflichtung spricht. Denn erstens bedarf noch die Vermutung Schalls, dass der Tarifvertrag rückwirkende Kraft besitzt, einer Beweisführung. Zweitens aber, finden sich meistens in den Tarifverträgen bloss Übergangsbestimmungen über die bereits bestehenden Arbeitsverträge. Überhaupt sind bei dieser von Schall aufgeworfenen Frage drei Möglichkeiten vorhanden: 1. entweder schweigt der Tarifvertrag über die zurzeit seines Inkrafttretens bestehenden Arbeitsverträge; dann wird die Annahme, dass diese Arbeitsverträge als im Moment des Tarifvertragsabschlusses nicht mehr bestehend erachtet werden sollen, dem Parteiwillen entsprechen; 2. oder es wird in den Tarifvertrag die Bestimmung aufgenommen, dass die früheren Arbeitsverträge weiter bestehen sollen. In beiden Fällen kann von einer positiven Leistung nicht gesprochen werden. Wird aber die dritte Möglichkeit angenommen, dass der Tarifvertrag die rückwirkende Kraft seiner Bestimmungen anordnet, so liegt hier zweifellos eine positive Leistungsverpflichtung vor. Sie ist aber für den wesentlichen Inhalt des Tarifvertrags indifferent und kann als eine bloss transitorische Bestimmung, die für den Tatbestand des den Tarifvertrag rechtlich charakterisierenden Inhalts nicht in Frage kommt, bezeichnet werden.

Die zweite Form betrifft den tarifgemässen Abschluss der neu zu begründenden Arbeitsverhältnisse, während die dritte auf Unterlassung tarifwidriger Abänderung der tarifgemässen Arbeitsverhältnisse gerichtet ist. Die Pflicht zur Aufnahme der tarifgemässen Bestimmungen ist eine positive Leistungspflicht. Sie soll nämlich darin bestehen, dass die Beteiligten „positiv verpflichtet sind, in den Arbeitsvertrag die das Arbeitsverhältnis

regelnden Bestimmungen aufzunehmen“ (S. 87). Schall bestreitet nicht, dass mit der positiven Pflicht auch die negative logisch zusammenhängt: jedoch ist die Verpflichtung, tarifwidrige Bestimmungen in dem Arbeitsvertrag nicht zu treffen, nur die Kehrseite, die negative Formulierung der positiven Leistungspflicht (S. 88). Meines Erachtens, ist im Gegenteil, die negative Leistungsverpflichtung das Primäre; von einer positiven Leistung kann überhaupt keine Rede sein. Denn die Kontrahenten verpflichten sich, beim Abschluss der Individualverträge, keine von der tariflichen Regelung abweichenden Bedingungen in die zukünftigen Arbeitsverträge aufzunehmen. Dies ist die Hauptverpflichtung: erklären die Kontrahenten, dass sie einen Arbeitsvertrag eingehen, so braucht ihre Willenserklärung keinesfalls auf die ausdrückliche Aufnahme der Tarifbedingungen in den Individualvertrag gerichtet zu werden; denn die Tarifbedingungen gehen ohne weiteres in die Individualverträge über, und im Momente der Tarifvertragschliessung wird diese Verpflichtung, als in hypothesi gegeben, angenommen und statuiert. Der Kontrahent braucht also nicht zu erklären: „ich bin dem Tarifvertrage gemäss zu positiver Leistung d. h. zu Aufnahme der Tarifbedingungen in meinen Arbeitsvertrag verpflichtet und, indem ich den tarifkonformen Vertrag abschliesse, gebe ich meiner Willenserklärung die von der generellen Regelung gewünschte Richtung.“ Dies wäre eine belanglose, rechtlich indifferente Wiederholung. Der Kontrahent braucht die Aufnahme der tariflichen Bedingungen nicht hervorzuheben: denn sobald er sich entschliesst, zum Abschluss eines Individualvertrages zu schreiten, bestimmt sich der Inhalt des Einzelvertrages ohne sein Zutun nach der vorangehenden Generalregelung. Die einzige Verpflichtung des Kontrahenten besteht darin, dass er gehalten wird, von dieser Regelung nicht abzuweichen.

Die Pflicht zu Unterlassung tarifwidriger Abänderung der tarifgemässen Arbeitsverhältnisse ist zweifellos eine reine Unterlassungspflicht (S. 91). Sie betrifft aber den Bestand des Tarifvertrages an sich nicht; denn sobald ein tarifgemässes Arbeitsverhältnis zustande kommt, ist die Erfüllung der primären Tarifleistungsverpflichtung gegeben: ein tarifkonformer Arbeitsvertrag ist vorhanden. Wird ein derartiger Arbeitsvertrag in seinem weiteren Fortbestande einseitig und willkürlich geändert, so haben wir eigentlich nicht mit einem Tarifbruch, sondern mit einem Arbeitsvertragsbruch zu tun. Wird aber die tarifwidrige Abänderung *mutuo consensu* vorgenommen, so wird dadurch der tarifkonforme Arbeitsvertrag aufgehoben und ein

neuer tarifwidriger Arbeitsvertrag abgeschlossen. Hierdurch entsteht ein Verstoss gegen die prinzipielle negative Leistungsverpflichtung. Eine besondere Pflichtenkategorie braucht aber nicht konstruiert zu werden.

Die Durchsetzung der Pflichten bei dem Tarifvertrag mit Einzelnen wird von Schall gründlich untersucht: der Erfüllungs- und Schadensersatzanspruch wie auch die Unterlassungsklage werden den drei Verpflichtungsarten angepasst. Der Erfüllungsanspruch wird sich bei Annahme der absoluten Rechtswirkung sehr einfach gestalten lassen, indem die relativen Theorien auf viele konstruktive Schwierigkeiten stossen. Beim Schadensersatzanspruch wird mit Recht ausgeführt, dass bei Aufnahme von tarifwidrigen Bestimmungen die Verzugskategorie nicht anzuwenden sei, dass man hier vielmehr mit einer positiven Vertragsverletzung zu tun hat (S. 109).

Was die Tarifverträge mit Verbänden betrifft, schliesst sich Schall meinen Ausführungen an und unterscheidet drei Arten der korporativen Vertragsschliessung: die ausschliessliche Verbandsverpflichtung, die Verpflichtung einzelner durch den Verband vertretenen Mitglieder und die kumulative Verpflichtung der einzelnen und des Verbandes. Ausdrücklich aber wird es von Schall hervorgehoben, dass die Einzelverpflichtung bei den Verbandstarifen nicht das Hauptsächliche und dass die Verbandsgarantie viel wertvoller als die Einzelverpflichtungen sei (S. 115). Hier tritt er meiner Auffassung (s. „Die Tarifverträge und die moderne Rechtswissenschaft“ s. 122 und Anm. 60) entgegen, wobei er aber teilweise zugeben muss, dass die Verbandsverpflichtung nicht das Primäre ist, denn an sich ist sie nicht gegeben und muss erst übernommen werden („Es ist grundsätzlich davon auszugehen, dass der abschliessende Verband in erster Linie die Pflicht der Durchführung des Tarifvertrages übernehmen wolle . . .“ S. 115). Da die Tarifvertragstexte über die Art und Intensität der Verpflichtung meistens schweigen, so bedarf es einer Auslegungsnorm; es muss im Zweifel die kumulative Verpflichtung des Verbandes und der einzelnen Mitglieder angenommen werden, da durch diese Form die Durchsetzung des Tarifvertrags am vollkommensten gesichert wird. (S. 116, S. 146.) Dieser Ansicht, die auch wie die von Sinzheimer befürwortete ausschliessliche Verbandsverpflichtung, auf Zweckerwägungen beruht, sei beizupflichten: zweifellos schafft die kumulative Verpflichtungsform Voraussetzungen der absoluten Rechtswirkung, die bei ausschliesslicher Verbandskontrahierung begrifflich nicht vorhanden sein können. Auch kann es nicht

bestritten werden, dass die ausschliessliche Verbandsverpflichtung die Innehaltung und Durchführung des Tarifvertrages bedeutend erschwert, da der Austritt von Mitgliedern aus dem Verbands⁴⁾ die vom Verbands übernommene Haftung illusorisch macht, was bei anderen Kontrahierungsformen nicht der Fall ist. (s. „Die Tarifverträge und die moderne Rechtswissenschaft“, S. 179). Auch ist es bei der ausschliesslichen Verbandsverpflichtung undenkbar, dass die von tarifwegen abgeschlossenen Schiedsverträge sich auch auf die einzelnen Kontrahenten beziehen können (s. Schall, S. 189). So sieht man auch hier, dass die Zweckerwägungen die objektive Darstellung beeinflussen müssen: die Schwierigkeit besteht darin, die Richtigkeit der durch Zweckmomente beeinflussten Auslegungsnorm zu beweisen. Die Hervorhebung des Zweckmomentes an sich spricht noch nicht für die Richtigkeit des anzuwendenden Kriteriums; die Gegenüberstellung der Ansichten von Schall und Sinzheimer kann als Beispiel angeführt werden.

Der Darstellung der Konstruktionsmöglichkeiten folgt ein Überblick über die Verpflichtungen und Berechtigungen der Verbände, wie auch über die Rechtsstellung von Verbandsmitgliedern, inwiefern es sich um ihre Vertretung, bezw. um ihre Kumulativobligierung handelt. Neues wird hier von Schall nicht geboten; es ist nur seine Ansicht, wonach Sinzheimer die Verbandshaftung durch Verneinung des Schadensersatzanspruchs willkürlich beschränken soll, richtig zu stellen (S. 132): denn im Gegenteil erkennt Sinzheimer (Gewerbegericht X, S. 382) den Schadensersatzanspruch ausdrücklich an, und irgendwelcher relevante Unterschied von Schalls Lehre lässt sich in diesem Punkte nicht feststellen. Auch der von Schall gegen meine Konstruktion der Vollmachterteilung bei Einzelverpflichtung erhobene Einwand (s. „Die Tarifverträge und die moderne Rechtswissenschaft“ S. 132) ist nicht durchschlagend. Denn es ist nicht zutreffend, dass die abweichende Konstruktion Schalls (S. 139—141) die Rechte der Mitglieder besser wahrt, als die von mir aufgestellte Vermutung von der Vollmachterteilung per

⁴⁾ Wird die Organisation aufgelöst, so können bei Postulierung von Einzelverpflichtungen dieselben noch weiter bestehen. Sie sind freilich bedeutend abgeschwächt, jedoch können sie begrifflich ohne ausdrückliche oder stillschweigende Aufhebung nicht beseitigt werden. Unrichtig: Prenner, Seufferts Blätter für Rechtsanwendung 72. Band, S. 185. Beispiele aus der Praxis, s. bei v. Schulz, Gewerbe- und Kaufmannsgericht 1905, Versammlungsbericht des Verbandstages, s. 91. Vgl. auch den Sulzerschen Entwurf Art. VIII. S. 5.

majora. Wenn auch bei der formalistischen Auffassung Schalls das Einzelmitglied sich von der Verpflichtung zur Vollmachterteilung durch Austritt befreien kann, so steht ihm doch dieselbe Möglichkeit frei, auch wenn die Vollmachterteilung durch einen Majoritätsbeschluss erteilt werden soll: das dissentierende Mitglied, das sich dem Verbandsbeschluss nicht fügen will, kann vor der Abstimmung seinen Austritt erklären.

Der schwierigste Abschnitt der Lehre vom Tarifvertrag ist wohl die Frage vom Koordinationsverhältnis der Kollektivregelung und des Individualvertrages. Das dieser Frage gewidmete fünfte Kapitel der Abhandlung bekämpft die sog. absolute Rechtswirkungstheorie, nicht bloss aus konstruktiven Gründen, sondern auch aus praktischen Rücksichten. Denn der praktische Wert der zwingenden Wirkung für die tatsächliche Durchsetzung der Tarifverträge soll ein problematischer sein (S. 156). Ein Widerspruch mit den Ansichten des Verfassers, die er bei Analyse der volkswirtschaftlichen Bedeutung der Tarifregelung ausführlich begründet, lässt sich hier nicht verleugnen. Denn soll der Tarifvertrag als „ausnahmslose Norm“ für diesbezügliche Arbeitsverhältnisse gelten (S. 10), wird die Gestattung von Abweichungen als zweckwidrig und dem Vertragsinhalt widersprechend bewertet (S. 77—79), so wird doch der Rechtsschutz am besten erreicht, falls diese Wertbeurteilung des Kollektivvertrags einen rechtlichen Ausdruck in seiner Unabänderlichkeit findet. Dazu eignet sich am besten die durchgreifende Rechtswirkung, gegen welche juristische Gründe wohl ins Feld geführt werden können; vom Standpunkte der volkswirtschaftlichen Auffassung aus muss sie aber als ein „rocher de bronze“ gelten.⁵⁾ Dass das Prinzip der Unabdingbarkeit bei praktischer Durchsetzung der Tarifregelung an dem Willen der einzelnen Kontrahenten scheitern kann — ist zweifellos; hier aber wird es vergessen, dass auch die beste Sicherung versagen muss, falls die Parteien abweichende Abreden unbedingt durchführen wollen. De facto können auch bei Statuierung der absoluten Rechtswirkung tarifwidrige Verträge wohl bestehen und die besten Schutznormen können sich als kraftlos erweisen, denn dem Zivilrecht ist eine Zwangskorrektive prinzipiell fremd. Behauptet aber Schall, dass bei absoluter Rechtswirkung die Intervention des Verbandes aus technisch-rechtlichen Gründen unmöglich sei (und nur eine solche Intervention könnte eine

⁵⁾ Selbst Oertmann, der ein prinzipieller Gegner der absoluten Rechtswirkungstheorie ist, spricht sich für ihre Anwendbarkeit *de lege ferenda* aus. (Zeitschrift f. Sozialwiss. X, S. 28, 29).

wirksame praktische Garantie bieten), so handelt es sich hier nicht um einen prinzipiellen Einwand; wir haben bloss mit einer bedauerlichen Rechtslücke zu tun, die wohl beseitigt werden kann. Sonderbar mutet es an, wenn auf S. 154 ausgeführt wird, dass diese Lücke auch bei Annahme nur obligatorischer Wirkung bestehen bleibt — und gleich nachher apodiktisch behauptet wird (S. 156), dass bei dieser Wirkung — zum Unterschied von der absoluten Theorie — der Verband nicht ausgeschaltet wird, „da hier die Tarifsvertragsparteien gegen tarifwidrige Arbeitsverträge einschreiten können“. Dieser zweifellose Widerspruch bleibt unerklärlich.

Viel bedeutender sind die rein juristischen Argumente, mit deren Hilfe die absolute Rechtswirkung von Schall bekämpft wird. Ich muss offen gestehen, dass der Kampf mit den Gegnern dieser Auffassung aussichtslos ist: denn indem sie auf dem festen Boden der bestehenden Rechtsordnung stehen, bewegen wir uns auf dem unsicheren Gebiete der freien Rechtsschöpfung. Für unsere Gegner spricht schon von vornherein die Vermutung, dass ihre Ansichten richtig sind, denn sie weichen nicht von dem sicheren Pfade der anerkannten Rechtsbegriffe ab. Diejenigen aber, die für die absolute Rechtswirkung kämpfen, sind von voluntaristischen Anwandlungen nicht frei: wie es Gnaeus Flavius in seiner Broschüre „Der Kampf um die Rechtswissenschaft“ zutreffend formuliert, ist hier der Wille, erwünschte Ergebnisse zu erzielen, der uns zu solcher Konstruktion treibt. (S. 24.)

Was die Beweisführung Schalls im Einzelnen betrifft, muss nur seiner Polemik gegen die Argumente Lotmars über begriffliche Einheit des Tarifvertrags entgegengetreten werden. Wie bekannt, wird es von Lotmar ausgeführt, dass die von einer Mehrheit zusammengesetzte Schranke der Vertragsfreiheit nicht von einzelnen aus dieser Mehrheit beseitigt werden kann. Nun behauptet Schall (S. 158), dass die Errichtung der Schranke von einer Mehrheit rechtlich zufällig ist, wobei er vergisst, dass das Mehrheitsmerkmal ein Essentiale des Tariftatbestandes ist. Auch ist seine Auffassung, dass der Beitritt der Einzelnen nur Singulärverpflichtungen begründet (S. 158, 159), unhaltbar, da durch den Beitritt bloss die bereits bestehende Schranke anerkannt wird.

Im sechsten Kapitel wird auf den Unterschied der Tarifgemeinschaft vom Tarifvertrag eingegangen. Den vorsichtigen Ausführungen Schalls ist — besonders in Bezug auf die Teilnahme der Innungen und Gesellenausschüsse an Tariffestsetzungen

— beizupflichten. Es kann aber nicht genug vor Verwirrung der Grenzen der beiden Kontrahierungsarten gewarnt werden: eine „Gemeinschaft“ auf dem Gebiete des Tarifwesens wird immer eine Ausnahme bilden. Eine derartige Regelungsart muss immer eine unnatürliche Verknüpfung inhaltlich und tatsächlich entgegengesetzter Interessensphären zu Folge haben.⁶⁾ Eine innere Solidarität der Interessen kann nie künstlich geschaffen werden und die äussere Form einer einheitlichen Organisation darf die rechtliche Konstruktion nicht irreführen. Wie es Prenner a. a. O. S. 182 richtig formuliert, hat die tarifliche Regelung „die entgegenstehenden Interessen rein äusserlich in eine Vertragsform zu bringen“, denn es handelt sich um Überbrückung einer Kluft, „die zwei prinzipiell verschiedene wirtschaftliche Anschauungen mit getrennten Wegen gebildet haben.“ — Den Abschluss der interessanten Abhandlung bilden Ausführungen über juristische Charakteristik und Klassifikation der mannigfaltigen Tariforgane und Erwägungen über die gesetzliche Regelung des Tarifwesens. Es braucht wohl darauf nicht hingewiesen zu werden, dass der gesetzgeberische Eingriff vom Verfasser befürwortet wird: darüber besteht in der einschlägigen Literatur kein erheblicher Zweifel. Mit Recht bezweifelt aber Schall die Notwendigkeit einer staatlichen Organisation des Tarifvertragswesens, wie sie zuletzt von Brentano empfohlen wurde. Nur im Notfalle durfte man zu einem solchen radikalen Mittel greifen.

Die Ausführungen und Konstruktionsversuche Schalls können mit Recht als eine Bereicherung der Tariff Literatur bezeichnet werden. Wenn es auch richtig ist, dass die Tarifverträge mit den Mitteln unseres individualistischen Vertragssystems schwer erfasst werden können — so muss ihre Beurteilung nicht immer, wie es Oertmann voraussetzt (a. a. O. S. 1), „von einer erheblichen Dosis sei es von Gewaltsamkeit, sei es von Resignation“ beeinflusst werden. Denn von einer Gewaltsamkeit ist in den Konstruktionsversuchen Schalls keine Spur zu bemerken: er verlässt nie den Boden des geltenden Rechts. Auch ist Schall die Resignation fremd: denn mit ungenügenden Mitteln

⁶⁾ Eine irrtümliche und abwegige Konstruktion ist neuerdings auf Grund der Gemeinschaftstheorie von Wimpfheimer (Leiziger Zeitschrift für Handels-Konkurs- und Versicherungsrecht I, Nr. 8) aufgestellt worden. So soll der Firmentarif als schöpferischer Gesamttakt, als Konstituierung eines Vereins aufgefasst werden und der lokale bzw. nationale Tarifvertrag als ein Vorvertrag auf Gründung von einzelnen Fabrikvereinen (sic!) gelten. Dass die Firmentarife, die mit Arbeiterausschüssen abgeschlossen werden, keine „Vereinbarungen“ i. e. S. sind — darüber, vgl. die zutreffenden Ausführungen Schalls, S. 64—66.

versteht er Tüchtiges zu leisten. Eine andere Frage ist es, ob „eine erhebliche Dosis von Gewaltsamkeit“ bei Behandlung von Tarifproblemen nicht angezeigt wäre: denn eine freie Rechtsschöpfung ist immer revolutionär und der zum sozialen Ideal führende Weg kümmert sich nicht um überlieferte Rechtsbegriffe. —

Warschau.

Rechtsanwalt Dr. S. Rundstein.

Schriftenschau.

(Besprechung der nachverzeichneten Schriften bleibt vorbehalten.)

I. Rechtsphilosophie einschliesslich der Allgemeinen Rechts- und Staatslehre.

Bibliothek, philosophische. Bd. 93. *Spinoza*, Baruch de, Theologisch-politischer Traktat. 3. Aufl. Eingel. nebst Anmerk. von Carl Gebhardt. 423 und XXXIV S. Leipzig 1908. Dürr.

van Blom, Het Recht der Gemeenschap. Rede vom 19. IX. 1907. 31 p. Delft 1907. J. Waltman jr.

Bresler, Joh., Die Willensfreiheit in moderner theologischer, psychiatrischer und juristischer Beleuchtung. 46 S. Halle 1908. C. Marhold.

Dallari, Gino, prof. ord. di filosofia del Diritto, Imperialismo e giustizia, Discorso inaugurale nella R. Università di Siena. 51 p. Siena 1908. Tip. e Lit. Sordomuti di L. Lazzeri.

Di Carlo, Eugenio, Intorno all' individualismo etico nel sec. XIX di C. Calò. Appunti polemici. 13 p. Palermo 1908. Tip. C. Sciarrino (già Puccio).

Di Carlo, Eugenio, La filosofia del diritto ridotta alla filosofia dell' economia. Nota critica. 20 p. Pavia 1907. Premiato stab. tipografico successori Bizzoni.

Diena, G., Considerazioni critiche su alcune teorie del Diritto internazionale secondo gli studi più recenti, Studi Senesi, vol. XXV, fasc. I—II, p. 122—157, Torino 1908, Fratelli Bocca.

Franco, Augusto, Provas de direito, 166 p. Bello Horizonte (Brasil) 1907. Typ. Moderna.

Franco, Augusto, O Methodo seu fundamento e utilidade. 32 p. Bello Horizonte 1905. Imprensa Official de Minas.

v. Frisch, Hans, Die Aufgaben des modernen Staates, in d. Ztschr. f. Politik, Bd. I, Heft 2, S. 230—244, Berlin 1908.

Grabowsky, Recht und Staat, ein Versuch zur Allgemeinen Rechts- und Staatslehre. 94 S. Berlin 1908. Dr. Walther Rothschild.

Grueber, B. Erwin, Einführung in die Rechtswissenschaft. Eine jurist. Enzyklopädie und Methodologie. 174 und VIII S. Berlin 1908. O. Häring.

Heuer, Wilh., Kausalität und Notwendigkeit. Erkenntnistheoretische Untersuchungen. 38 S. Berlin 1908. Vaterländ. Verlags- und Kunstanstalt.

Kantorowicz, Hermann U. (Gnaeus Flavius), La lotta per la scienza del diritto. Ediz. italiana della tedesca. Con prefazione e note del Giudice *R. Majetti* (Roma). 162 p. Biblioteca di scienze sociali e politiche N. 69. Milano 1908. Remo Sandron.

Lampe, Mart., Das Problem der Willensfreiheit bei Lipps, Eucken, Windelband, v. Hartmann und Wundt. Diss. 82 S. Berlin 1907. R. Trenkel.

Meili, J. C. Bluntschli und seine Bedeutung für die moderne Rechtswissenschaft. 39 S. Zürich 1908. Orell Füssli.

Pfeiffer, Hermann, Über die Wechselbeziehungen zwischen Jurisprudenz und Naturwissenschaft (Vortrag), in *H. Gross' Archiv*, Bd. 29, Heft 1, S. 46—62, Leipzig 1907.

Poche, Frz., Die Stellung des Kindes gegenüber den Eltern vom Standpunkte des Naturrechtes. 29 S. Leipzig 1907. Modernes Verlagsbureau.

Salomon, Max, Der Gegenstand der Rechtsvergleichung, i. d. Monatschrift f. Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform, 4. Jgg., Heft 9, S. 567—575, Heidelberg 1907.

Schlossmann, S., Willenserklärung und Rechtsgeschäft. Kritisches und Dogmengeschichtliches. (S.-Abdr. aus Kieler Festgabe für Hänel). 84 S. Kiel und Leipzig. Lipsius & Tischer.

Schuch, Heinrich, Kant, Schopenhauer, Jhering. Die Gedanken-Motivation als Problem der Willens-Freiheit. 88 S. München 1907. Hans Sachs-Verlag.

Siegel, Michael, Moderne Judikatsklagen. Beitrag zur Lehre vom Klage- und Vollstreckungsrecht. Diss. 64 u. VI S. Würzburg 1907. Anton Boegler.

Stampe, Ernst, Unsere Rechts- und Begriffsbildung. Studien. 89 und VIII S. Greifswald 1907. J. Abel.

Stimmen des Auslands über die Zukunft der Rechtswissenschaft, hrsg. von *R. Leonhard*. (Studien zur Erläuterung des Bürgerlichen Rechts, Heft 17.) 112 S. Breslau 1906. M. & H. Marcus.

Vassalli, F. E., Concetto e natura del Fisco, Studi Senesi, vol. XXV, fasc. I—II, p. 67—121, Torino 1908. Fratelli Bocca.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Abhandlungen, volkswirtschaftliche, der badischen Hochschulen. IX. Bd. 5. Erg.-Heft: *Stephinger*, Zur Methode der Volkswirtschaftslehre. 128 und IV S. Karlsruhe 1907. G. Braun.

v. **Böhm-Bawerk**, Eug., Gegenbemerkungen zu Prof. Clark's Replik betreffend „Das Wesen des Kapitals“, i. d. Ztschr. f. Volkswirtschaft, Sozialpolitik und Verwaltung, Bd. 16, Heft 4/5, S. 441—457, Wien und Leipzig 1907.

Clark, John B., Über das Wesen des Kapitals, i. d. Ztschr. f. Volkswirtschaft, Sozialpolitik und Verwaltung, Bd. 16, Heft 4/5, S. 426—440, Wien und Leipzig 1907.

Jacoby, Walth., Der Streit um den Kapitalsbegriff. Seine geschichtliche Entwicklung und Versuche zu seiner Lösung, 117 und V S. Jena 1908. G. Fischer.

Müller, Wilh., Die Frage der Barzahlungen im Lichte der Knapp'schen Geldtheorie. Nach dem ungar. Original bearbeitet. 46 u. IV S. Wien 1908. Manz.

Rost, Bernh., Die Wert- und Preistheorie mit Berücksichtigung ihrer dogmengeschichtlichen Entwicklung. 207 und VIII S. Leipzig 1908. Dunker & Humblot.

III. Sozialphilosophie und Sozialethik.

Die Gesellschaft, Sammlung sozialpsychologischer Monographien. Hrsg. von Buber. Bd. 14, 15. Franz *Oppenheimer*, Der Staat. 176 S. Frankfurt a. M. Literarische Anstalt. Rütten & Loening.

Franco, Augusto, Uma arguição (ampliada e completada). 38 p. Bello Horizonte 1904. Imprensa official do estado de Minas Geraes.

Schmoller, Friedrich List als praktischer Volkswirt, Vortrag nebst Diskussion, in d. Volkswirtschaftlichen Blättern, Jgg. VII, Nr. 1, S. 1—12, Berlin 1908.

Sombart, Werner, Sozialismus und soziale Bewegung. 6. Aufl. 395 und XI S. Jena 1908. G. Fischer.

Studien, Berner, zur Philosophie und ihrer Geschichte. Hrsg. v. *Ludwig Stein*. 59. Heft. Stanischitsch, Alexa, Über den Ursprung der Zadruga. Eine soziologische Untersuchung. 72 S. Bern 1907. Scheitlin, Spring & Co.

Thorsch, Berthold, Der Einzelne und die Gesellschaft. Neue Ausg. 120 S. Dresden 1907. Carl Reissner.

Toennies, Ferd., Ethik und Sozialismus, I, im Archiv für Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 25, Heft 3, S. 573 bis 612, Tübingen 1907.

IV. Gesetzgebungspolitik samt der Wirtschaftspolitik.

1. Bürgerliches Recht und Zivilprozess samt Konkursrecht; Internationales Privatrecht.

Adickes, Franz, Justizreform, Vortrag vom 24. II. 1908, i. d. Bl. f. vgl. R.-W. u. Volkswirtschaftslehre, III. Jgg. Nr. 9, S. 267—286. Berlin 1908.

Dove, Heinrich, Das chinesische Konkursgesetz vom 26. April 1906, i. d. Bl. f. vergl. Rechtswiss. und Volkswirtschaftslehre, III. Jgg., Nr. 6, S. 161—165. Berlin 1907.

Hellwig, Konr., Justizreform. 56 S. Berlin 1908. J. Guttentag.

Inhulsen, Der Kampf um die richterliche Unabhängigkeit, i. d. Ztschr. des Internationalen Anwalt-Verbandes Nr. 2 vom 15. II. 1908.

Kleinfeller, Georg, Beiträge zur Reform des Zivilprozesses. (Aus Kieler Festgabe für Hänel.) 66 S. Kiel 1907. Lipsius & Fischer.

Pappafava, Wlad., Die Advokatur in der Türkei. Eine Studie. (Übers. v. *A. Simon*.) 40 und VII S. Innsbruck 1908. Wagner.

Prochownick, W., Die Erhöhung der Zuständigkeit der Amtsgerichte in Deutschland und das englische Vorbild, i. d. Bl. f. vgl. R.-Wiss. und Volkswirtschaftsl., III. Jgg., Nr. 7/8, S. 193—197, Berlin 1908.

Schmidt, Otto, Fragen der Justizreform in Zivilsachen. 56 S. Paderborn 1907. Junfermann.

Schmidt, Rich., Die deutsche Zivilprozessreform und ihr Verhältnis zu den ausländischen Gesetzgebungen, in d. Ztschr. f. Politik, Bd. I, Heft 2, S. 245—275, Berlin 1908.

Schrutka v. Rechtenstamm, Die deutsche Zivilprozessreform, in Grünhuts Zeitschrift, Bd. 35, Heft 2, S. 225—280. Wien 1908.

Wach, Adolf, Die Justiznovelle, in d. D. J. Z., Jgg. XIII, Nr. 1, S. 9—18, Berlin 1908.

2. Handelsrecht (einschliesslich der Kartellfragen) und Verkehrsrecht; Gewerblicher Rechtsschutz.

Bolze, Die Reform des Verfahrens in Patentsachen, in: Das Recht, Jgg. XII, Nr. 2, S. 62—64, Berlin 1908.

Gareis, Sollen die gesetzlichen Bestimmungen über die Konkurrenzklausel abgeändert werden? in d. D. J. Z., Jgg. XIII, Nr. 1, S. 41—46, Berlin 1908.

Loeb, Ernst, Der deutsche Scheckgesetzentwurf und die ausländische Scheckgesetzgebung, Vortrag (Schluss) i. d. Bl. f. vgl. R.-Wiss. u. Volkswirtschaftsl., III. Jgg., Nr. 7/8, S. 202 bis 217, Berlin 1908.

Meili, F., Die drahtlose Telegraphie im internen Recht u. Völkerrecht. 100 S. Zürich 1908. Art. Institut Orell Füssli.

Riesser, J., Bemerkungen zum „Vorläufigen Entwurf e. deutschen Scheckgesetzes“ unter besonderer Berücksicht. der Herbeiführung e. einheitlichen Scheck-Rechts in Deutschland, Österreich und Ungarn. 84 S. Berlin 1908. J. Guttentag.

3. Staatsrecht, Verwaltungsrecht, Völkerrecht.

Altherr, Hans, Eine Betrachtung über neue Wege der schweizerischen Münzpolitik. (Aus: Ztschr. f. schweiz. Statistik.) 204 und IV S. Bern 1908. A. Francke.

Cahn, Wilhelm, Das Reichsgesetz über die Erwerbung und den Verlust der Reichs- und Staatsangehörigkeit vom 1. Juni 1870, erläutert mit Benutzung amtlicher Quellen und unter vergleichender Berücksichtigung der ausländischen Gesetzgebung. 3. Aufl. 582 und XVI S. Berlin 1908. J. Guttentag.

Cahn, Wilhelm, Zur Reform des Reichs- und Staatsangehörigkeitsgesetzes. 49 S. Berlin 1908. J. Guttentag.

P. Claes, Valère, Le droit d'association en Allemagne, un projet de loi d'empire; in d. Revue Sociale Catholique, Bd. 12, Nr. 5, p. 137—152. Louvain 1908.

Franco, Augusto, Dr. João Pinheiro (Presidente do Estado de Minas). Ensaio biographico e politico. 2. ed. 125 p. Bello Horizonte 1906. Imprensa official de Minas Geraes.

Fried, Alfred H., Die zweite Haager Konferenz, ihre Arbeiten, ihre Ergebnisse und ihre Bedeutung. 218 und XI S. Leipzig 1908. B. Elischer.

Gerlach, H. v., Die Geschichte des preussischen Wahlrechts. 252 S. Berlin-Schöneberg 1908. Verlag der „Hilfe“.

Grafenhorst, Gg., Der sogenannte Konflikt bei gerichtlicher Verfolgung von Beamten. (Abh. aus dem Staats- und Verwaltungsrecht, hrsg. v. Brie und Fleischmann, Heft 15.) 235 und XI S. Breslau 1908. M. & H. Marcus.

Hasse, Ernst, Deutsche Politik. II. Bd. Weltpolitik, 1. Heft, Weltpolitik, Imperialismus und Kolonialpolitik. 71 u. IV S. München 1908. J. F. Lehmann.

Hubrich, Ed., Das Polizeirecht des Reichstags und die Reichsstrafprozessordnung, im Gerichtssaal, Bd. 71, S. 127—162. Stuttgart 1907.

Hugelmann, Karl, Das Alterspluralwahlrecht und die österreichische Wahlreform, im Archiv f. öffentliches Recht, Bd. 22, Heft 3/4, S. 448—463, Tübingen 1907.

Jahrbuch, politisches, der Schweizerischen Eidgenossenschaft. Hrsg. von Carl *Hilty*. 21. Jgg. 855 und VI S. Bern 1907. K. J. Wyss.

Inhulsen, Englands Stellung zum indischen Problem, im Archiv für öffentliches Recht, Bd. XXII, Heft 3/4, S. 464—475. Tübingen 1908.

Laband, Zum Entwurf des Vereinsgesetzes, in d. D. J. Z., Jgg. XIII, Nr. 1, S. 1—9, Berlin 1908.

v. **Laun**, Rud., Das Recht zum Gewerbebetrieb (Wiener Staatswiss. Stud., hrsg. v. E. Bernatzik u. E. v. Philippovich, Bd. 7, Heft 3), 212 u. VI S. Wien und Leipzig 1908. Franz Deuticke.

Schollenberger, J., Geschichte d. schweiz. Politik, 5. und 6. Lfg. Frauenf. Huber & Co. 1907.

Theisen, Emil, Der Kampf um die Unabhängigkeit der Justiz. 92 S. Elberfeldt 1907. A. Martini & Grüttefien.

Wahrmund, Ludwig, Dokumente zur Geschichte der Eherechtsreform in Österreich. 2 Bde. 1405 und IX S. Innsbruck 1908. Wagner.

Zeit- und Streitfragen, neue. Hrsg. v. d. Gehe-Stiftung. XIV. Bd., 2. u. 3. Heft: *Schücking*, Walth., Das Nationalitätenproblem. Eine polit. Studie über die Polenfrage und die Zukunft Oesterreich-Ungarns. 79 S. Dresden 1908. v. Zahn & Jaensch.

4. Strafrecht und Strafprozess.

Beiträge zur Reform des Strafprozesses. Hrsg. v. Adickes, Aschrott, v. Lilienthal, v. Liszt. Bd. I, Heft 1, *Köhne*, Paul, Entwurf zu einem Reichsgesetz, betr. die Ahndung und Verfolgung strafbarer Handlungen, welche von jugendlichen Personen begangen werden, nebst Begründung. 32 S. Berlin 1908. J. Guttentag.

Conti, Ugo, Delle riforme alla legislazione penale. (Dalla Rivista di Diritto Penale e Sociologia Criminale, Anno VIII, 1907). 36 p. Pisa 1907. Tipografia-editrice del Cav. F. Mariotti.

Darstellung, vergleichende, des deutschen und ausländischen Strafrechts. Vorarbeiten zur deutschen Strafrechtsreform. 1. Bd. *Kahl*, Geminderte Zurechnungsfähigkeit; *Aschaffenburg*, Gemeingefährliche Geistesranke und verbrecherische Gewohnheitstrinker; *Kitzinger*, Ort und Zeit der Handlung; *Graf zu Dohna*, Privatgenugtuung; *Kleinfeller*, Amtsrechte, Amts- und Dienstpflichten,

Privilegien; *Rohland*, Kausalzusammenhang, Handeln und Unterlassen; *Loening*, Verjährung. 471 u. XII S. Berlin 1908. O. Liebmann.

Haack, G., Die Rechtswissenschaft auf dem toten Punkt! Strafrecht und Prozessreform im Lichte der Psychologie. 79 S. Werder (Havel) 1908. F. Kämmerer.

Herz, Hugo, Verbrechen und Verbrechenheit in Österreich. Kritische Untersuchungen über Zusammenhänge von Wirtschaft und Verbrechen. 320 u. XI S. Tübingen 1908. H. Laupp.

Lederer, Max, Der gegenwärtige Stand des probation system in den Vereinigten Staaten von Nord-Amerika, in d. Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft, Bd. 28, Heft 4, S. 391—432. Berlin 1908.

Nussbaum, Arthur, Der Polnaer Ritualmordprozess. Eine kriminalpsychologische Untersuchung auf aktenmässiger Grundlage. Mit einem Vorwort von Franz v. Liszt. 2. Aufl. Berlin 1906. 264 u. VII S. A. W. Hayn's Erben.

Pollitz, Paul, Die vorläufige Entlassung im gegenwärtigen und künftigen Strafgesetzbuch (Vortrag), in d. Monatsschrift f. Kriminalpsychologie und Strafrechtsreform. 4. Jgg. Heft 9. S. 557—567. Heidelberg 1907.

Rothschild, F., Über die Einrichtung von Jugendgerichten, in der Monatsschrift für Krim.-psych. und Strafrechtsreform. 4. Jgg., Heft 10. S. 623—641. Heidelberg 1908.

Stammer, Vergeltungsstrafe, Zweckstrafe, unbestimmte Verurteilung, in d. Monatsschrift f. Krim.-psych. und Strafrechtsreform. 4. Jgg. Heft 10. S. 612—623. Heidelberg 1908.

Strafgesetzbuch, das neue japanische. Übers. v. L. H. *Loenholm*. 83 u. II S. Yokohama 1907. (Bremen, M. Nössler.)

Torp, Birkmeyer contra v. Liszt, in d. Ztschr. f. d. ges. Strafrechtswissenschaft Bd. 28. Heft 4. S. 321—337. Berlin 1908.

5. Wirtschaft.

Abhandlungen, volkswirtschaftliche, der badischen Hochschulen. IX. Bd., 6. Erg.-Heft: *Eliasberg*, Die Bedeutung des Allmendbesitzes in der Gegenwart. 88 u. IV S. Karlsruhe 1907. G. Braun.

Biermer, Magn., Sammlung nationalökonomischer Aufsätze und Vorträge. I. Bd., Heft 10: Die deutsche Geldverfassung. 2. Aufl. (Nachtrag: Die Interpellation des Grafen Kanitz im Reichstage.) 68 S. Giessen 1908. E. Roth.

Conrad, J., Grundriss zum Studium der politischen Ökonomie. 2. Tl. Volkswirtschaftspolitik. 5. Auflage. 624 u. XVI S. Jena 1908. G. Fischer.

Conrad, J., Leitfaden zum Studium der Volkswirtschaftspolitik. 3. Aufl. 142 u. VIII S. Jena 1908. G. Fischer.

Grunzel, Josef, System der Verkehrspolitik. 407 u. V S. Leipzig 1908. Duncker & Humblot.

Hilse, B., Zur Reorganisation des Handwerks, im Archiv f. öffentlich. Recht, Bd. 22, 3./4. Heft, S. 382—397, Tübingen 1907.

Lederer, Emil, Bodenspekulation und Wohnungsfrage im Archiv f. Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, Bd. 25, Heft 3, S. 613—648, Tübingen 1907.

6. Sozialrecht, Frauenbewegung.

Collard, Charles, Une enquête sur la protection de l'enfance en Prusse, in der Revue Sociale Catholique, 12. Bd. Nr. 3, p. 74—90. Louvain 1908.

Jovanowitsch, K., Die Heimstätte oder die Unangreifbarkeit des ländlichen Grundbesitzes. Eine sozialökonomische Studie. 126 u. VII S. Tübingen 1908. H. Laupp.

Sexual-Probleme, Der Zeitschrift „Mutterschutz“ neue Folge. Hrsg. Dr. med. Max Marcuse, Berlin. 4. Jgg. 1908. Januar 58 S. Frankfurt a. M. J. D. Sauerländer's Verlag.

7. Steuer- und Zollfragen.

Bamberger, Georg, Erbrechtsreform. Ein sozialpolitischer Vorschlag zur Befestigung der Reichsfinanzreform. 78 S. Berlin 1908. J. Guttentag.

Klose, Walther, Die Finanzpolitik der preussischen Grossstädte. 261 u. VII S. Berlin 1907. F. Siemenroth.

Zeitfragen, volkswirtschaftliche. 230. u. 231. Heft. *Gothein*, Die Vermahlungssteuer für Mühlen und die progressive Besteuerung der Grossbetriebe. 63 S. Berlin 1908. L. Simion Nf.

Zuckerlandl, Robert, Die Konsumsteuern im österreichisch-ungarischen Ausgleich, i. d. Ztschr. f. Volkswirtschaft, Sozialpolitik und Verwaltung. Bd. 16, Heft 4/5. S. 355—425. Wien u. Leipzig 1907.

V. Verschiedenes.

Franco, Augusto, Estudos e Escriptos. 354 p. Bello Horizonte (Brasil) 1906. Imprensa official do Estado de Minas.

v. Schelling, F. W. J., Werke. Auswahl in drei Bänden. Mit Geleitwort von Arthur Drews. Hrsg. u. eingeleitet von Otto Weiss. Bd. I, CLXII u. 816 S. Bd. II. 682 S. Bd. III, 935 S. Leipzig 1907. Fritz Eckardt.

Stumpf, Carl, Die Wiedergeburt der Philosophie. Rektoratsrede. 38 S. Leipzig 1908. J. A. Barth.

Besprechungen.

I. Rechtsphilosophie und Allgemeine Rechtslehre.

Poche, Franz, Die Stellung des Kindes gegenüber den Eltern vom Standpunkte des Naturrechtes. Berlin 1907. Modernes Verlagsbüro Kurt Wigand. 29 S.

Gegen die Bestrafung der Abtreibung. Argumentation: Das Kind ist Eigentum der Mutter, weil es aus dem Ei und Nahrungsbestandteilen, also aus Eigentum der Mutter entsteht. Erst wenn der Stoffwechsel die von der Mutter entnommenen Bestandteile aus dem Kindeskörper im wesentlichen beseitigt hat, endet dies Eigentum und das Kind wird nach Naturrecht Rechtssubjekt. Der Vater hat kein Miteigentum, da er die Spermatozoen gratis gibt, schenkweise, „durch die Ejakulation seines Spermas in den Körper eines Weibes auf sein Eigentumsrecht an demselben ipso facto verzichtet und dasselbe in das Eigentum des betr. Weibes übergeht.“ (S. 12.) Der Verf. bittet ernstlich, Verspottung seiner Arbeit zu unterlassen und ihn mit Gründen zu bestreiten. Dem ersten kommen wir hiermit nach, zum zweiten fühlen wir uns ausserstande.

Lausanne.

Privatdozent Dr. Th. Sternberg.

Schmölder, Karl, Oberlandesgerichtsrat in Hamm. Die Billigkeit als Grundlage des bürgerlichen Rechts. Verlag von Griebisch, Hamm, 1907. 198 S.

Der Verfasser, dessen Schrift die Arbeiten von Ehrlich, freie Rechtsfindung und freie Rechtswissenschaft, und von Stammler, die Lehre vom richtigen Recht, vorausgegangen sind, unterscheidet zwischen dem Recht, welches, auf positiver Grundlage beruhend, dem Willen des Gesetzgebers entsprungen sein muss, und dem Recht, welches nicht ein willkürliches Erzeugnis des Gesetzgebers, sondern die ursprüngliche Idee ist, die nicht gemacht, sondern nur erkannt werden kann. Das Recht der ersten Gattung umfasst das Verwaltungs-, Straf-, Erb-, Familien- und Grundbuchrecht sowie die freiwillige Gerichtsbarkeit, während das Recht der zweiten Art das eigentliche Verkehrsrecht, das Obligationen- oder das Recht der Schuldverhältnisse betrifft. Nur das Recht der zweiten Art zieht der Verf. in den Kreis seiner Erörterungen und für dieses Recht nimmt er die Billigkeit, als die allein zulässige Grundlage, in Anspruch. Aber nicht das schrankenlose, subjektive Ermessen soll das Rechtsleben regeln, für den Richter soll die Billigkeitsregel massgebend sein, die, aus Weistümern etc. bestehend, in einem, von angestellten, ausgesuchten Rechtsverständigen zusammengesetzten, Rechtsbuch vereinigt sein muss. Andererseits

soll dies Rechtsbuch nicht, wie das, das positive Recht umfassende, Gesetz, welches der Verf. das Grundgesetz nennt, eine absolut bindende Norm, sondern ein bewegliches Element sein, welches dem Richter den Weg als Richtschnur zeigen, den er sein Ermessen unterordnen, das ihn aber nicht, wie das Grundgesetz sklavisch fesseln, das vielmehr der besondern Gestaltung eines nicht vorgesehenen Falls weichen soll.

Der Verf. legt dar, dass dies die natürliche Auffassung sei, dass das mittelalterliche deutsche Recht, wie es sich z. B. im Sachsenspiegel darstelle, von ihr beherrscht gewesen sei, dass sie sich auch noch in dem, im übrigen in vielen Beziehungen rückständigen, Englischen Recht zeige. Auch die Römer sind nach seiner Darstellung, obgleich sie mehr Verwaltungsbeamte als Richter waren und ihre Sinnesrichtung an einer Überspannung der Staatsidee litt, doch, nachdem sie sich von dem *jus quiritium*, der dinglichen Rechtsordnung, allmählig immer mehr zu der honorarischen Rechtsordnung emanzipiert hatten, zu der Billigkeitsordnung übergegangen, zu deren Aufstellung und Ausbildung sie ein besonderes Geschick hatten, und die *Digesten*, denen in den Institutionen eine Anweisung für Anfänger beigelegt ist, stellten nur ein Lehrbuch dar. Aber dieses Billigkeitsrecht der, zu einer grosszügigen positiven Gesetzgebung nicht veranlagten und gesetzesarmen, Römer sei nicht als ein amtliches Lehrbuch, sondern als absolut bindendes Gesetz rezipiert, und dadurch sei die unersprießliche Verquickung von Grundgesetz und Billigkeitsrecht zum Allerweltsgesetz entstanden, durch welche noch jetzt die natürliche von der juristischen Auffassung verdrängt sei. Diese Vermengung des Billigkeitsrechts mit dem Gesetzesrecht beherrsche auch das Bürgerliche Gesetzbuch, welches Rechtslehren, wie z. B. die Verpflichtung des Käufers zur Zahlung des Kaufpreises, § 433, und überhaupt die detaillierten Normen über das Obligationenrecht als Grundgesetz hinstelle, dabei lebensfremde Anordnungen in der Fristsetzung des § 426, in dem Einfluss der nachträglichen Unmöglichkeit etc. treffe und durch die Zulassung der Berücksichtigung von Treu und Glauben und der Rücksicht auf die Verkehrssitte, § 242, nur schwache Anflüge an die Billigkeitsordnung enthalte. Wenn auch das Römische Recht im Wesentlichen überwunden sei, so sei doch der, im Anschluss an die Rezeption des Römischen Rechts zum Sieg gelangte Doktrinarismus geblieben, welcher die Normgebundenheit des Richters gezeitigt, das Volksbewusstsein von dem Juristenrecht getrennt und die, von dem Allgesetzklichkeitsrichter immer mehr abrückende Bevölkerung zu Fach- und Schiedsgerichten getrieben habe. Diese Normgebundenheit beherrsche überdies das Prozessrecht, welches, wie in England, nur die Grundzüge feststellen, die näheren Vorschriften aber nur als Nebenformen behandeln dürfe.

Der Verf. bezweckt, im Interesse der Rechtspflege und der Rechtswissenschaft dahin zu wirken, dass die verwischte Grenzlinie zwischen dem Gesetz und der Billigkeitsordnung wieder hergestellt werde. Eine Reform nach dieser Richtung hält er für notwendig, wenn er auch nicht verkennt, dass seine Hoffnung zur Zeit wenig Aussicht auf Verwirklichung habe.

Die Schrift zerfällt in 12 Abschnitte, in welchen 1. die natürliche und die juristische Rechtsauffassung, 2. das Wesen des Rechts, insbesondere der Billigkeit, 3. das gemeine Recht, 4. die Eigenart des Römischen Rechts, 5. die dingliche Rechtsordnung, 6. das Schuldversprechen, das Schuldanerkenntnis und der dingliche Vertrag, 7. die Römische Rechtsgangsordnung (das Aktionensystem), 8. das Recht und Rechtsbeweisrecht, 9. das Zwangsrecht und das Ergänzungsrecht der Vertragsverhältnisse, 10. die Trennung der Rechtsfrage von der Tatfrage, 11. der Einfluss der juristischen Rechtsauffassung auf die Abfassung des amtlichen Rechtsbuchs und 12. das materielle Recht und das Prozessrecht behandelt sind.

Die, mit grosser stilistischer Gewandheit vorgetragenen Ausführungen sind tief durchdacht und zeigen einen Reichtum an selbständigen, originalen Gedanken, die der Schrift einen hohen wissenschaftlichen Wert verleihen. Auch wo man nicht mit dem Verf. geht, folgt man seiner geistreichen Darstellung mit Interesse. Besonders interessant sind mehrere Ausführungen über Einzelfragen, z. B. die Erörterungen über den abstrakten und den dinglichen Vertrag und über die Reaktion gegen Beleidigungen.

Berlin.

Th. Wolff.

II. Wirtschaftsphilosophie.

Biermann, W. Ed., Die Weltanschauung des Marxismus, an der materialistischen Geschichtsauffassung und an der Mehrwertlehre erörtert. 83 S. Leipzig 1908. Verlag von Roth & Schunke.

Die Schrift gibt im wesentlichen den Inhalt eines dreistündigen Vortragscyclus wieder, den der Verfasser für die „Sächsische Evangelisch-Soziale Vereinigung“ in Leipzig abgehalten hat. Für seine Kritik des Marxismus gewinnt Biermann den richtigen Boden, indem er die historische Bedingtheit des Marxismus scharf hervorhebt, der in ökonomischer Hinsicht zu verstehen ist als Produkt einer Zeit zügelloser Ausbeutung des arbeitenden Volks durch das kapitalistische Unternehmertum und dessen Philosophie einer Zeit der materialistischen Reaktion gegen den spiritualistischen Idealismus eines Hegel ihre Entstehung verdankt. Dem unvergänglichen Verdienst Marx' um die morphologische Erkenntnis der Volkswirtschaft zollt Biermann vollste Anerkennung.

Biermann beschränkt sich auf eine Darstellung und Kritik der materialistischen Geschichtsauffassung und der Mehrwertlehre, als der beiden wichtigsten Lehren des marxistischen Systems. Von idealistischem Standpunkt aus wird die materialistische Geschichtsauffassung auf Grund allgemeiner erkenntnistheoretischer und psychologischer Erwägungen bekämpft, und besondere Sorgfalt verwendet der Verfasser auf den Nachweis, wie unrichtig es ist, den ideologischen Faktoren der Geschichte (Recht, Staat, Politik, Religion) nur secundäre Be-

deutung gegenüber der wirtschaftlichen Struktur einer Epoche einzuräumen und nur diese letztere, die wirtschaftliche Struktur, als den einzigen primären Faktor der kulturellen Fortbildung anzuerkennen.

In dieser Kritik der materialistischen Geschichtsauffassung liegt das Schwergewicht der Biermannschen Schrift. Die Marx'sche Wertlehre, die übrigens in übersichtlicher Weise dargestellt wird, wird vergleichsweise sehr kurz erörtert. Auch sie wird von Biermann in erster Linie um ihres materialistischen Charakters bekämpft, der darin zutage tritt, dass sie dem Anteil der geistigen Arbeit im kapitalistischen Produktionsprozess nicht hinreichend gerecht wird.

Die Schrift zeigt eine souveräne Beherrschung des Stoffs und darf als eine kurz gefasste, aber tiefgehende, grosszügige Kritik der marxistischen Weltanschauung, insbesondere der materialistischen Geschichtsauffassung bezeichnet werden. In den Anmerkungen zitiert Biermann eine reichhaltige Literatur, deren wichtigste Erscheinungen auch im Text in glücklicher Weise zur Geltung gebracht sind.

Stuttgart.

Dr. Rudolf Kaula.

III. Sozialphilosophie.

Blache, Noël. Le Socialisme. Méthode et Chimère. 400 S. Paris 1907. Edouard Cornély et Cie., Editeurs. 3.50 fr.

Der Verfasser stellt sich in dieser sozialphilosophischen Studie die Aufgabe, aus der sozialistischen Lehre den gesunden Kern herauszuschälen und das ihm anhaftende unfruchtbare Beiwerk zu entfernen. Er gelangt dabei zu dem Schluss, dass die Befreiung der Menschheit im Wachstum des Individuums innerhalb der auf Arbeit gegründeten Gesamtheit bestehen wird.

Der Aufbau der Gesellschaft vollzieht sich mit dem des Staates auf dem Grunde des Individuums. Die einzige Staatsform, die die Entwicklung der Gesellschaft verbürgt, ist die Republik. Der Sozialismus ist nur eine Art und Weise der Gesellschaftsentwicklung, wie der Individualismus; nicht etwa ein Ergebnis. Die Philosophie des Individuums muss zur Entdeckung der Grundsätze der Sozialphilosophie führen. Politische und soziale Entwicklung sind von einander nicht zu trennen. Jede hat es mit den Bedürfnissen, den Rechten und den Pflichten der Menschen zu tun, die wie die Menschen selbst ungleich sind. Diese Ungleichheiten in das richtige Verhältnis zu einander zu bringen, ist Sache der Entwicklungslehre. Gleichheit ist als Annahme ein Irrtum, als Ziel ein Trugbild. Die Richtung zwischen den Dingen und den Menschen ergibt sich aus Beobachtung und Urteil. Diese zeigen, dass der Neugeborene das Recht zu leben, zu denken und zu arbeiten mit auf die Welt bringt, welchem Rechte die Pflicht entspringt, die Rechte der anderen zu achten. Diese Verbindung von Rechten und Pflichten, wie sie im Individuum da ist, bildet auch die einzige Formel für die Erneuerung der Gesellschaft. Das vergessen fast alle sozialistischen Theorien. Sie predigen Recht der Masse, aber nicht ihre Pflicht gegen das Individuum. Wie im Gebiet der Zahlen alles von der Einheit ausgeht, wie in der sichtbaren Welt alles der Zelle entspringt, so ist in der sozialen Welt das Individuum der Anfangspunkt. Und wie der einzelne nur durch Arbeit zum Glück gelangt, und zwar nur zu dem relativen Glück, das sich im Vergleich zurechtfindet, das sich im Zweifel

tröstet und innere Revolutionen durchmacht: so muss auch die Gesamtheit nicht gleich auf das Glück losstürmen, wobei es nur Enttäuschungen gibt. Durch langsames Reformieren muss der Fortschritt befördert werden. Der Vermittler und die Konkurrenz, welche Überproduktion und Arbeitslosigkeit im Gefolge haben, müssen verschwinden, nicht mit den Mitteln des Kollektivismus, der Revanche, oder des Anarchismus, sondern durch organische Gesetze, welche nach Vernichtung aller Privilegien den Aufstieg der politischen und sozialen Entwicklung sichern, die Vernunft zu Gunsten der Freiheit bewaffnen, die Sonderbestrebungen gegen das öffentliche Interesse ertönen und die Attentate der Gesamtheit gegen das Individuum verhindern. Zu diesem Zwecke muss die Pflicht der Arbeit, nicht das Recht der Faulheit, proklamiert werden. Eine Nation zu revolutionieren ist nichts, das Individuum zu reformieren ist alles. Der Sozialstaat ohne diese Reform ist eine Chimäre. Nach dieser Reform wird der wahre Zukunftsstaat entstehen, der aufgebaut ist: auf der Gewalt, welche nicht duldet, dass Bedrücker aufkommen; auf der Gerechtigkeit, welche das Sichausleben des Individuums ohne Beeinträchtigung der andern gewährleistet; und auf der Wahrheit, die nur das behaupten darf, was sie beweisen kann. Das Volk, in welchem sich diese Grundsätze verkörpern, muss aber erst hervorgebracht werden. Und es wird hervorgebracht werden nicht durch irgendwelche Rasse sondern durch — die Frau der Zukunft. Erzogen muss die Frau zu ihrer künftigen Bestimmung werden. Sie darf nicht mehr ihren ewigen Kindereien und Koketterien überlassen bleiben. Sie darf nicht mehr nur als Mittel zur Freude, sondern muss zugleich als Schöpferin der Menschheit in Betracht kommen. Ihre Intelligenz soll sich den grossen Dingen erschliessen. Ihre Erziehung muss von Grund auf geändert werden. Wenn dies geschehen ist, dann wird sich ihr auf das Grosse gerichtete Intellekt — Schopenhauer! — auf die Nachkommenschaft vererben; eine Nachkommenschaft, die nicht mehr die Spuren des Alkoholismus und der Brutalität an sich tragen wird.

Dieser aufbauenden auf Beobachtung gegründeten Methode gegenüber arbeitet die geltende sozialistische Lehre mit Vorurteilen. Zu diesen gehört in erster Linie der sogen. „Klassenkampf“, den es in Wirklichkeit garnicht gibt. Zwar haben Despotismus und Klerikalismus Privilegien ausgeteilt, um nach dem Grundsatz *divide et impera* ihre Herrschaft zu befestigen. Aber diese Klassen schwinden von selbst. Der Adel ist nur noch eine Erinnerung. Die Geistlichkeit reibt sich selbst in kindlichem Byzantinismus auf. Und jeder Produzent, ist er nicht zugleich Konsument? So weit zwischen ihnen ein Gegensatz besteht, wird er nur durch den — zu beseitigenden — Händler geschaffen. Selbst der nichtstuende bourgeois ist keine Klasse; denn er geht an seiner Faulheit zu Grunde. Bleibt nur noch der Gegensatz zwischen Kapital und Arbeit. Aber auch hier ist kein Gegensatz; sondern nur gegenseitige Bedingung. Es lässt sich nicht eins vom andern lösen. Arbeit gehört zum Kapital, wie Kapital zur Arbeit. Wird der Kapitalist mit Entschädigung expropriert, so entsteht aus der Entschädigung wieder Kapital. Wird er ohne Entschädigung expropriert, so hat er das ewige Recht der Revolution. Wenn das exproprierte Kapital oder der Überschuss aus der Arbeit an den Staat übergeht, so entsteht in den Verwaltern eine neue Klasse von bourgeois, eine Beamtenaristokratie; während die andern, die arbeiten sollen, damit nicht zufrieden sein werden.

Der Gegensatz von Kapital und Arbeit ist aber auch deswegen nicht möglich, weil zu ihrem Zusammenwirken noch ein drittes gehört, was den Gegensatz garnicht aufkommen lässt, indem beides von ihm abhängt: Der Geist, der aus Arbeit Kapital schafft und aus Kapital Arbeit; der Geist, der beides zum Leben erweckt und auch vernichtet. Siehe das Radium!

Ein Grundirrtum der sozialistischen Lehre ist auch, dass sie deterministisch auftritt ohne Zusammenhang mit der Rechts- und Wirtschaftsphilosophie; dass sie dem Materialismus und dem Positivismus huldigt, während der Mensch an der Idee der Religion hängt; dass sie von der industriellen Konzentration gegenüber den trusts und cartells zu viel erwartet; dass sie endlich auf die Mitwirkung der Landarbeiter rechnet, wo doch gerade der Landmann von seiner eigentümlichen Scholle nicht zu trennen ist und sogar alle Anzeichen dafür sprechen, dass er sich als fünfter Stand erheben wird. Man befreie nur die Landwirte von ihren lästigen Steuern, man hebe den landwirtschaftlichen Kredit, man gebe ihm den Warrant, gebe ihm Kommunikationswege und verhindere die Verfälschung der Lebensmittel: dann wird es sich noch klarer zeigen, wie das Zusammenwerfen von Stadt und Land einer der seltsamsten Irrtümer von Marx und Engels gewesen ist.

Alle sozialistischen Theorien sind schlecht verkleidete Aufrufe zur Tyrannei der aufgewiegelten Massen. Wie der absolute Individualismus eine fruchtlose Idee, so ist der absolute Kommunismus eine Chimäre. Zwischen den beiden Polen des Individuums und der Gesamtheit muss die Formel der neuen Aera schweben. Der Sozialismus ist nur eine Methode der sozialen Evolution. In der republikanischen Form wird die soziale Form erstehen, die auf dem Gesetze des Bedürfnisses aufgebaut ist. Dieses Gesetz gibt dem Menschen das Recht, eine frische Luft zu atmen, eine ausreichende Nahrung zu haben, die nötige Wärme, das nötige Licht, die nötige Ruhe, freien Unterricht und Beistand in Krankheit und Alter. Sie legt ihm dafür die Pflicht der Arbeit auf. Die Verwirklichung dieses Gesetzes wird zum relativen Glück aller führen. Absolut gleiches für alle ist eine Chimäre. Für ungleiche Kapazitäten kann es nicht gleiche Rechte geben. Im Gegenteil: das Individuum soll sich differenzieren innerhalb der arbeitenden Gesamtheit. Das bedeutet die Befreiung der Menschheit.

Vom Standpunkt dieses Archivs aus frage ich mich zunächst: „Zeigt das Buch Keime zu Neubildungen? und antworte darauf ohne Bedenken: „Ja“. Schon wegen der der Frau und der Landwirtschaft neu aufgerichteten Wegweiser. Im übrigen bringt das Buch dem deutschen Leser nicht zu viel Neues. Ueber die Irrlehren des Sozialismus ist hierzulande längst rechtskräftig entschieden. In Deutschland gibt es wohl kaum noch jemanden, der an den Zukunftsstaat glaubt. Die Emanzipation des vierten Standes ist hier so gut wie vollzogen. Die Sozialdemokratie kommt wohl nur noch als Reformpartei in Betracht. Eine höhere Bedeutung hingegen wird die Kritik des Verfassers wohl für sein Vaterland beanspruchen können, wo — nach seinem eigenen Zeugnis — die Phrase im Munde der Führer noch nichts von ihrer Wirkungskraft eingebüsst hat. Auch der erbitterte Kampf des Verfassers gegen den Alkoholismus und den Müssiggang weist auf den nationalen Absynth und den nicht minder nationalen Kleinrentner hin; wie denn auch die Schärfe, mit der der Idee der Gleichheit zu Leibe gegangen wird, nur dadurch zu erklären ist, dass der Franzose viel mehr Hang zur Gleichheit als zur Freiheit hat. Auch die Schwärmerei für die Republik, der der Verfasser die Ausschliesslichkeitserklärung abgegeben zu haben scheint, ist wohl nur einem Publikum gegenüber begreiflich, das noch nie mit dem sozialen Königtum zu tun gehabt hat. Die ganz auffällige Ignorirung der Genossenschaft weist ebenfalls auf das Manko Frankreichs in dieser Beziehung hin. Garnicht zu reden von dem so pomphaft herausgebrachten Agrarprogramm, was diesseits der Vogesen, abgesehen vom Warrant, längst Tatsache ist, für Frankreich allerdings wie eine neue Offenbarung wirken könnte. Und nun endlich — die Frau! Der Vorschlag, sie so lange mit den Ergebnissen der neuen reinen Sozialphilosophie zu bearbeiten, bis aus ihrem Schosse der soziale Neumensch erspriesse, dieser Vorschlag ist

doch wohl ausschliesslich für eine Nation berechnet, der „ou est la femme“ zur Lebensfrage geworden ist. Weshalb man übrigens die Frau im „Gesetze des Bedürfnisses“ schmerzlich vermissen wird. Trotzdem stehe ich nicht an, das — noch dazu etwas redselige — Buch zur Lektüre, vielleicht sogar zur Übersetzung ins Deutsche, zu empfehlen. Wer 400 Seiten Durchdachtes und Empfundenes bringt, wird allen etwas bringen. Namentlich aber könnte das Buch Ländern nützlich sein, bei denen der Sozialismus noch in den Kinderschuhen steckt und wissenschaftlich begründete Warnungen vor Chimären am Platze sind. In jenen exotischen Gefilden wird man auch mehr als bei uns das duftige Parfüm goutieren, welches der Verfasser, dem Genius der französischen Sprache folgend, über das verschlungene Gewebe seiner exposés, plaidoyers und causeries ausgeschüttet hat.

Garden.

Curt Beelitz.

IV. Gesetzgebungsfragen.

1. Bürgerliches Recht und Prozess:

Eisenmann, Das Urheberrecht an Tonkunstwerken. Mit Einführung von Josef Kohler. 52 S. Gr. 8°. Berlin 1907. Dr. Walther Rothschild. 2.— M.

Die moderne Technik und der moderne Verkehr stellen auch der Wissenschaft unaufhörlich neue Aufgaben. Es zeigt sich, wie die Errungenschaften der Naturwissenschaften den Geisteswissenschaften und der Philosophie nicht nur neue Probleme stellen, sondern auch auf alte Probleme, welche man längst gelöst zu haben glaubte, neue Lichter wirft und sie zum nochmaligen Umdenken zwingt.

So auch in der Rechtswissenschaft! Auch hier kann dadurch, dass die neuen Errungenschaften der Technik neue tatsächliche Substrate schaffen, gezeigt werden, dass das, wovon der konstruierende Jurist bisher ausging, nicht die wirtschaftliche Erscheinung an sich, sondern nur eine der möglichen Erscheinungsformen derselben ist, und das man, um zu einer richtigen Konstruktion der Rechtslage zu gelangen, tiefer in das Wesen der Sache eindringen müsse.

Ein typisches Beispiel bildet der Einfluss, welchen der Fortschritt der reproduzierenden Technik auf die Gestaltung unseres Urheberrechts geübt hat, und einen besonders typischen Fall bildet die Erfindung der Sprechmaschinen — der Phonographen. Dies darzulegen und die weiteren Konsequenzen hieraus zu ziehen, sowohl auf dem Gebiete der juristischen Konstruktion des Urheberrechts wie für das positive Recht, ist die Aufgabe der Arbeit von Ernst Eisenmann: Das Urheberrecht an Tonkunstwerken.

Der Verfasser hat seine Aufgabe sich hochgestellt: Er haftet nicht am Äusserlichen, er sucht in das Wesen der Dinge einzudringen, und er hat die schwierige Aufgabe gelöst, mindestens aber der Lösung näher gebracht! Der Verfasser weist rechtshistorisch und rechtsphilosophisch nach, wie das Urheberrecht an Schrift- und Tonwerken sich zunächst an das äussere Substrat des Werkes — den Druck — anlehnte, wie „infolge der vorhandenen Verhältnisse die meisten Rechte, welche dem Künstler, dem Dichter und dem Tondichter

gewährt wurden, dem Verleger, Fabrikanten und Verkäufer zugute kamen und wie somit neben „Druck und Nachdruck“ die übrigen Arten der Manifestationen eines Kunstwerkes in bescheidenerem Masse als „Spätlinge“ zu kurz kamen. Er weist nach, wie das Recht des geistigen Eigentums eines Tonwerkes besteht in der „Untersagung der Erzeugung einer Tonreihe nach Massgabe der Tonfolge dieser Tondichtung“, und dass dieses Recht sich daher unmöglich in dem blossen Nachdruck erschöpfen konnte, sobald es gelang, auch anderweitige Mittel der äusseren Festlegung dieser Tonfolgen zu finden. Wenn die Gesetzgebungen aller Kulturvölker von dem Nachdruck oder der Aufführung, als den einzigen oder doch wesentlichsten Nachbildungen der Tonreihen, ausgingen und sich daher die Rechtsfolgen des Urheberrechtes in dem Verbot des Nachdrucks und im Verbot der Aufführungen in der Regel erschöpfen, so sei dies daher historisch zu erklären: man sei nicht auf das Wesen der Sache eingegangen und sei bei einer Zufallerscheinung haften geblieben. Die konsequente Durchführung des dem Urheberrechtsgesetz zugrunde liegenden juristischen Grundgedankens zwingen dazu, das Urheberrecht auch auf die Phonographen auszudehnen.

Der Verfasser erörtert sodann — es ist dies ein besonders gelungener Teil seiner Arbeit — das „Urheberrecht des Vortragenden“. Er zeigt, wie durch die Erfindung des Phonographen es gelungen sei, (was bisher nie möglich war) nicht nur das Vorgetragene sondern auch den Vortrag selbst zu fixieren. Er schreibt auch dem Vortragenden an diesem Vortrag ein Urheberrecht zu und gelangt somit dazu, ein doppeltes Urheberrecht zu konstruieren: das des Tonsetzers und das des Vortragenden Tonmeisters. Dieses doppelte Urheberrecht trete beim Phonographen in die Erscheinung; es handle sich bei diesem nicht um eine mechanische Wiedergabe eines Tonwerkes, sondern um die mechanische Wiedergabe eines Tonvortrages, die mit eben diesem doppelten Urheberrecht behaftet sei. Er zeigt ferner, wie sich hierin der Phonograph durchaus von den nicht den Tonvortrag wiedergebenden automatischen Musikwerken unterscheidet und kommt auf grund dessen zu dem rechtlichen Ergebnis, dass die von manchem Gesetzen (z. B. § 22 des Deutschen Urheberrechtsgesetzes vom 19. Juni 1901) statuierte Ausnahme, wonach das Urheberrecht die Vervielfältigungen auf mechanischen Musikinstrumenten nicht ergreift, auf den Phonographen keine Anwendung finden kann.

Trotz mancher im einzelnen wohl etwas gewagter Sätze, die der Verfasser aufstellen zu können glaubt, und trotz mancher diesseitigen Erachtens nicht unerheblicher technischer Missverständnisse über die Wirkung und die Fabrikation der fraglichen Apparate wird man dieses Werk, welches erheblich über allen anderen bisher über das nämliche Thema veröffentlichten Spezialarbeiten steht, mit grossem Interesse lesen, und man wird daher Kohler durchaus zustimmen können, wenn es in seiner hoch interessanten „Einführung“ zu diesem Werke dasselbe als eine „Bereicherung der autorrechtlichen Literatur“ bezeichnet.

Kahn, Alfred, Die Zwangsvollstreckung in das literarische und artistische Urheberrecht. (Zivilprozessrechtl. Forschungen herausg. von R. Schmidt Heft 2.) 63 S. Berlin und Leipzig, Rotschild 1908. 2.— M.

Neue Gesetze erzeugen neue Zweifel und Fragen. K. geht von dem materiellrechtlichen Satze aus, dass das Urheberrecht ein Persönlichkeitsrecht sei, dass es jedoch durch den Willen des Urhebers zugleich zum Vermögensrecht werde, ohne die Eigenschaft eines Persönlichkeitsrechts zu verlieren. Die Einwilligung des Urhebers ist zwar nicht Voraussetzung des Pfändungsbeschlusses wohl aber seiner Wirksamkeit. Die Einwilligung kann durch Stellvertreter nicht erteilt werden. So verändert die rechtliche Natur des Urheberrechtes, indem sie aus einem unpfändbaren Rechte ein pfändbares macht. Von dieser Grundlage aus wird die Vollstreckung gegen Miturheber, Erben und andere Rechtsnachfolger, die Vollstreckung in's zukünftige Urheberrecht und diejenige in das Werk selbst betrachtet. Zum Schluss ist das Verfahren bei der Pfändung und nach der Pfändung geschildert.

Kiel.

Kleinfeller.

Koellreuther, Otto, Richter und Master. Ein Beitrag zur Würdigung des englischen Zivilprozesses. (Zivilprozessrechtliche Forschungen herausg. von R. Schmidt. Heft 1.) 96 S. Berlin und Leipzig, Rothschild 1908. 3.— M.

Der Verf. unternimmt es einen Beitrag zur Beantwortung der Frage zu liefern, warum England mit einer so auffällig geringen Zahl von Richtern auskommt. Er begnügt sich nicht damit, auf die hinlänglich bekannte Tatsache zu verweisen, dass richterliche Geschäfte durch juristisch gebildete Hilfskräfte (masters und registrars) besorgt werden, sondern zeigt durch näheres Eingehen auf das Verfahren, sowie durch statistische Nachweise, in welchem Umfange dies der Fall ist und wie die Verwendung solcher Hilfskräfte den Bau des Verfahrens beeinflusst. Eine Nutzanwendung auf den deutschen Prozess insbesondere auf die Lösung der Frage, wie das Kollegialprinzip und der starke Richterverbrauch einzuschränken sei, ist nicht gemacht.

Kiel.

Kleinfeller.

2. Staats- und Verwaltungsrecht:

Güttler, Die religiöse Kinder-Erziehung im deutschen Reiche. 331 S. Berlin 1908. Dr. Walther Rothschild. 6.— M., gbd. 7.— M.

Nach einer kurzen Einleitung über einige allgemeine Gesichtspunkte bringt das vorliegende Buch zunächst eine knappe Darstellung der wenigen einschlagenden Grundsätze des deutschen Reichs und sodann eine eingehende Darlegung des partikularen Rechtsstandes in Deutschland. Die Wiedergabe dieses zum Teil recht schwierigen und kontroversenreichen Rechtsstoffes ist überall sachgemäss und dem neuesten Stande der Wissenschaft und Rechtsprechung entsprechend. (Für Preussen konnte der interessante Beschluss des Kammer-

gerichts vom 8. März 1906, betr. die religiöse Erziehung von Kindern aus Ehen zwischen Christen und Nichtchristen, abgedruckt u. A., im Allgemeinen Kirchenblatt für das evangelische Deutschland. 1908. S. 1 ff., noch nicht benutzt werden).

So schwierig diese zusammenstellende Behandlung war, so dankenswert ist sie. Gerade diese Übersicht zeigt uns, wie weit wir auf diesem Gebiete noch von der deutschen Rechtseinheit entfernt sind, lehrt uns aber auch, wie wie schwer diese letztere zu erringen sein wird. Ebenso wenig wie es den einzelnen Staaten gelungen ist, die Gegensätze der Interessen des Staates und der verschiedenen Religionsgesellschaften wirklich zu überbrücken, wird dies für das ganze deutsche Reich möglich sein. Der Vorschlag des sogen. Toleranzantrages ist für weite Schichten unannehmbar. Der eigene Vorschlag des Verf. de lege ferenda — vollständig freies Bestimmungsrecht der Erziehungsberechtigten, im Zweifel des Vaters, mit Ausschluss von Verträgen, — bietet zwar den Vorzug grosser Einfachheit und entspricht den Ideen der Gewissensfreiheit, würde aber doch Streitigkeiten unter den Konfessionen, sowie konfessionelle Beeinflussungen der Eheleute mit ihren Konsequenzen nicht verhindern. Hierzu kommt, dass der Verf. die Gewissensfreiheit doch wieder einschränken will, insofern als der Erziehungsberechtigte verpflichtet sein soll, den Kindern einen Religionsunterricht zu Teil werden zu lassen. Allerdings ist zuzugeben, dass eine nach allen Seiten hin befriedigende Lösung dieses schwierigen Problems kaum möglich sein wird.

Erlangen.

Univ.-Prof. Dr. E. Sehling.

Heindl, Dr. Robert, Geschichte, Zweckmässigkeit und rechtliche Grundlage der Theater-Zensur. 94 S. München 1907. Karl Schüler, A. Ackermann's Nachf. 2.— M.

Die vorliegende Arbeit zerfällt in drei Teile. Im ersten schildert der Verfasser kurz die geschichtliche Entwicklung dieser staatlichen Präventivmassregel. Im zweiten Teil stellt er die Theaterzensur der Gegenwart dar, wobei er sich nicht bloss auf das in den Deutschen Bundesstaaten geltende Recht beschränkt, sondern auch die ausländischen Normen in den Kreis der Betrachtung zieht. Im dritten Teil behandelt er sein Problem de lege ferenda und spricht sich selbst für die Abschaffung der Zensur aus. Im Anhang bringt er dann noch Urteile mehrerer bedeutender Schriftsteller, an die er sich mit einer Rundfrage gewandt, über dieses Rechtsinstitut.

Man muss dem Verfasser gestehen, dass er sich seiner Aufgabe mit grossem Geschick entledigt hat. Zunächst enthält die Arbeit eine Menge kulturgeschichtlicher Randglossen, die nicht bloss auf die Schaubühne, sondern auch auf die Gesellschaft der geschilderten Periode neues Licht werfen. Aus dem juristischen Teil ist namentlich die treffliche Definition des Rechtsbegriffs „Theater-Zensur“ hervorzuheben und dann die knappe, aber erschöpfende Dar-

stellung des geltenden Rechts, seiner praktischen Anwendung und der vielen Mängel, die es im Gefolge hat. Die Abschaffung der Zensur rechtfertigt er schliesslich dadurch, dass er darauf hinweist, dem Staate (in diesem Falle speziell der Polizei) blieben auf Grund der allgemeinen Rechtsnormen noch genügend Handhaben zur Hintanhaltung eines Missbrauchs der Schaubühnen zu rechtswidrigen Zwecken.

Das vorliegende Werk kann nicht bloss den Fachkreisen, sondern (insbesondere wegen der gewandten Darstellung und glücklichen Einflechtung zahlreicher ausserordentlich erheiternder „Fälle aus der Praxis“) auch allen anderen Interessenten empfohlen werden.

München.

Arnold Wadler.

3. Strafrecht:

G. Haack, Rechtsanwalt und Notar (Werder a. H.), **Die Rechtswissenschaft auf dem toten Punkt!** Strafrecht und Prozessreform im Lichte der Psychologie. Werder (Havel) 1908. Druck und Verlag von F. Kämmerer. 79 S. Preis 2.— M.

Werder a. d. Havel war bisher nur durch seine besonders schöne Kirschblüte, die es im Frühjahr zu einem beliebten Ausflugsort der Berliner macht, weiteren Kreisen bekannt. Das scheint sich jetzt zu ändern. Birgt es doch nunmehr einen Mann in seinen Mauern, der den Versuch macht „an der Hand der modernen Psychologie und gewisser Erfahrungen der Tierdressur Grundsätze für ein neues Strafrecht de lege ferenda abzuleiten und an dem geltenden Kritik zu üben“ und der im Vorwort seiner Schrift stolz von sich erklärt, er unternehme es „als erster engere Fühlung zwischen Psychologie und Jurisprudenz anzubahnen“.

Allerdings befürchten wir, dass sich die Allgemeinheit der Ansicht des Autors nicht anschliessen wird.

Selbst wenn man an das Büchlein nur mit den Anforderungen herantritt, die billigerweise an eine Popularisationsschrift gestellt werden dürfen, machen es seine unwissenschaftliche Wissenschaftlichkeit in der Ausdrucksweise, die fast vollständige, aus Unkenntnis hervorgehende, Nichtberücksichtigung der einschlägigen Literatur, das Fehlen jeglicher Gründlichkeit sowie seine Dispositionslosigkeit zu einer wenig erquicklichen Lektüre.

Unter dem Gesichtswinkel dieser Zeitschrift betrachtet lässt sich über die Schrift, obwohl dieselbe de lege ferenda einige brauchbare, wenn auch keineswegs neue Momente enthält, überhaupt nicht diskutieren.

München.

Dr. oec. publ. Rudolf Wassermann.

4. Wirtschaft:

Biermer, Prof. Dr. M., **Die deutsche Geldverfassung.** Giessen 1908. Emil Roth. 80 Pf.

Eine Schrift des Giessener Nationalökonomens nimmt man nie ohne eine gewisse Erregung zur Hand, denn man weiss vorher, dass man in der schneidigen Attacke über Wiesen, Stoppeln und Gräben mit muss. Biermer ist nicht der Mann, der gemächlich seinen Pflug über den Sturzacker der Alltäglichkeit zieht, er ist der schneidigste Herrenreiter in der deutschen Nationalökonomie.

Ich amüsiere mich, wenn ich mir Biermer vor den dickblütigen Wormsern im Kaufmännischen Verein vorstelle, und wenn ich diesen glänzenden in Sprache und Gedanke echt Biermerschen Vortrag lese, der auch den packen und mitreissen muss, der die überaus schwierige Materie der deutschen Geldverfassung nicht versteht.

Biermers Sprache ist gleich glänzend und prägnant wie der Ausdruck seiner Gedanken. Nichts Professorales, nichts Doktrinäres hängt an ihm, er ist der Praktiker comme il faut, der wenn er zugreift auch packt, und der nur einen Fehler hat. Er ficht mit dem Florett der Überredungskunst, weil ihm der markige Säbel des Beweises weniger gut steht. In dem alten Tripptapp der Nationalökonomie ist das fraglos ein Fehler, aber wir Jungen freuen uns dieses Fehlers, weil er bei den „Alten“ ein „Schütteln des Kopfes“ erzeugt.

Mit einer echten Giessener Hakenquart leitet er das Schlussheft seines ersten Bandes ein und versetzt denen eine Abfuhr, die wie gewisse „Berliner Nationalökonomien“ mit dem Lande jenseits des grossen Teiches liebäugeln und seine Institutionen dem deutschen Handel aufpropfen wollen.

Mit welchem Vergnügen liest man die scharfe Kritik der „durch die chronische Silbervergiftung zum Torso verstümmelten Valutareform und der zerfahrenen und zersplitterten Banknotenorganisation“. Alle schlechten Übel jener plutokratischen Politik, die in ihrem Zusammenbruch den ganzen Erdball erzittern liess, werden mit jener schonungslosen und doch so geistreich überlegenen Ironie kritisch behandelt. Mit kurzen Strichen geisselt Biermer den ganzen Schwindel jener „unbegrenzten Unmöglichkeiten“, die so dazu angetan waren den deutschen Markt auf Monate hinaus zu beeinflussen. Hageldicht sausen die Hiebe, — aber merkwürdig, den eigentlichen Boden, dem diese amerikanischen Finanzkalamitäten entspringen, berührt er nur wenig. Das organisatorisch gezüchtete Spekulationssystem, das in der unbegrenzten Sharewirtschaft, die jedem Stiefelputzer gestattet in „Industriewerten“ zu spekulieren, seine volkswirtschaftlich ungesunde Erscheinung kundgibt, behandelt Biermer gar nicht. Eingehender berücksichtigt er aber dann, so eingehend wie es im Rahmen eines Vortrages eben möglich ist, die Erscheinungsformen der deutschen Krise und die Vorschläge zu ihrer Linderung und Beseitigung. Dass dabei der junge und tatendurstige Herr Erzberger, „dessen Erfahrung und Schulung im umgekehrten Verhältnis stehen zum Masse seiner politischen Grossmannssucht“, eins auf den Hut bekommt, dass er ihm bis über die noch nicht ganz trockenen Ohren fliegt, ist selbstverständlich. Zehn Zeilen Biermerscher Kritik gelten mehr als die nach Stunden zählenden Rodomontaden im Glaspalast am Reichstagsufer, von dessen Mitgliedern Biermer noch staatswirtschaftliche Einsicht verlangt.

So sehr Biermers Ausführungen auch fesseln, ein wirksames Mittel, den Goldabfluss aus einem Lande zu verhindern, wird er nicht verordnen können. Als Frankreich vor Jahren den Versuch unternahm, in seinen überseeischen Besitzungen die Goldwährung einzuführen, zerplatzte das kaum begonnene Gebilde wie eine Seifenblase, ohne dass von irgendeiner Krise hätte die Rede sein können. Wohin sind nach dem Frieden von Shimonoseki Japans Goldvorräte geflossen? Wohin ein Teil des italienischen Goldbesitzes, von dem der Südamerikanischen Staaten ganz zu schweigen. Die Festhaltung der Goldwährung und des Goldbesitzes ist nicht zuletzt eine Machtfrage. Der Schwächere muss sich dem Stärkeren beugen, und zu Krisenzeiten kann durch die Wirtschaftsconstellation auch ein an sich sonst starker Staat ins Hintertreffen geraten und im Ringen unterliegen. Die Natur in ihren Erscheinungsformen hat sich noch immer über Gesetz und Recht der Menschen hinweggesetzt, und so wird es auch hier sein. Gute Voraussicht und sicherer

Selbstschutz sind die besten Mittel, und wie es dann trotzdem kommt, darüber wollen wir uns weder in den sieben fetten, noch in den sieben mageren Jahren die Köpfe zerbrechen.

Berlin.

Dr. E. H. Dietzsch.

Sagorsky, Simon, Die Arbeiterfrage in der Südrussischen Landwirtschaft. 208 S. München 1908. Ernst Reinhardt. 6 M.

Wenn der Verfasser recht hat, befindet sich auch Neurusslands Gesellschaft auf dem Wege, welcher über Eisenbahn, Industrie, Kapital und Proletariat zum Untergang führt. Von diesem Wege aus betrachtet er die dortigen ländlichen Arbeiterverhältnisse. Sein Motto weist auf Insurrection, Töchterentführung und Söhnegemetzel hin, und sein letztes Wort lautet: Hinwegfegen. Hören wir ihn!

Die heutigen Besitz- und Betriebsverhältnisse der Länder am Schwarzen Meere stehen unter der Vormacht unternehmungslustiger Kapitalisten, die den bisher dort angesessenen Adel immer mehr zurückdrängen. Die Viehhaltung nimmt ab, die Ackerbaufläche zu. Wo noch Latifundien bestehen, sind sie verpachtet. Landwirtschaftliche Maschinen finden immer mehr Eingang. An Arbeitslöhnen wird gespart. Die Bauernschaft wächst an Seelenzahl; die auf je einen Kopf fallende Parzelle wird immer kleiner. Die zur Bekämpfung dieser Missstände eingerichtete Bauernbank hat aber nur den Mittelbesitz vermehrt, die Besitzlosen nicht gefördert. Diese Besitzlosen zusammen mit den Schenkungsbauern, den Hofwirten, den Zehentern und nicht zuletzt den Artjets (Gorkitypen!) vermehren als ländliches Proletariat das Angebot der heimischen Landarbeit. In manchen Gouvernements herrscht Überfluss, in anderen Mangel an Arbeitern. Wanderarbeiter aus Zentralrussland treten hinzu. Grosse Massen finden keine Arbeit. — Manchmal findet sich noch Naturlöhnung, entweder mit Heu und Getreide oder mit Nutzniessung von Weideland. Die üblichen Kontrakte bringen aber die bäuerliche Wirtschaft von der Gutswirtschaft in dieselbe Abhängigkeit, wie zur Zeit der Hörigkeit. Der Bauer wird gezwungen die Feldarbeiten in seiner Wirthschaft zu verlassen, um die Arbeiten in der Gutswirtschaft zu verrichten. Wo Geldlöhnung besteht, hat man Tag-, Ackord-, Frist-, Monats- und Jahreslohn, die ersten beiden mit und ohne Verköstigung. Die industrielle Entwicklung und die Bevölkerungsdichtigkeit wirken verschiedenartig auf die Lohnverhältnisse ein, die sich überall verschlechtert haben. Die Nahrungszustände sind kläglich, namentlich bei den Wanderarbeitern. Die Arbeitszeit dauert von Sonnenaufgang bis zum späten Abend. In der Erntezeit werden keine Feiertage gefeiert. Manchmal wird auch an Sonntagen gearbeitet. Infolge einer so übermässigen Arbeit leiden viele Arbeiter an Erschöpfung des Nervensystems!!“ (S. 161) Bestimmungen über Kinder- und Frauenarbeit gibt es nicht. Im übrigen werden die Löhne durch den jeweiligen Ausfall der Ernte, durch die Nähe der Industrie, sowie durch Angebot und Nachfrage auf den Arbeitsmärkten

bestimmt, auf denen, mangels jeden öffentlichen Arbeitsnachweises chaotische Zustände herrschen. Schriftliche Arbeitsverträge kommen seltener vor, da die meisten Arbeiter Anaphalbeten sind (S. 117). Niemand gewährt dem Arbeiter Schutz. Das Klassenbewusstsein ist nur gering entwickelt.

Erst in der letzten Zeit sind unter dem Einflusse der Propaganda seitens der revolutionären Parteien die planlosen Arbeiterrevolten in organisierte Landarbeiterstreiks umgewandelt. Das dagegen erlassene Gesetz vom 15. April 1906 (Massnahmen gegen die Streiks der Landarbeiter) mit seinen Gefängnisstrafen wird die Arbeiterbewegung nicht hemmen. Im Gegenteil. Die geistige Entwicklung der Arbeiterklasse wird alle Zuchthausverhältnisse der russischen Bauernschaft, wie des ganzen Volkes überhaupt, hinwegfegen.

Soweit der Verfasser. Und nun meine Meinung. Analphabeten werden niemals die Geschicke eines Volkes bestimmen. Von ihrer geistigen Entwicklung ist nichts zu erwarten. Der Verfasser hat die Arbeiterfrage gestellt. Wo bleibt die Antwort?

Garden.

Curt Beelitz.

V. Verschiedenes.

Dr. Kinkel, Walter, a. o. Professor der Philosophie an der Universität Giessen, **Geschichte der Philosophie als Einleitung in das System der Philosophie**. Erster Teil. Von Thales bis auf die Sophisten. VII, 274 und 76 S. Giessen 1906. A. Töpelmann. M. 6, geb. M. 7.

Wie schon der Titel besagt handelt es sich in diesem Buche um eine dem Zwecke der Einführung in die philosophischen Probleme dienende historische Darstellung, in welche an geeignetem Orte auch kritische Bemerkungen eingeflochten werden. Den Ausgangspunkt für die Kritik bilden die philosophischen Überzeugungen des Verfassers, unter deren Einfluss auch seine Auffassung der antiken Philosophen steht. Dem mit den Ansichten Cohens und Natorps nicht bekannten Lesern — und für solche ist das Buch zunächst bestimmt — dürfte es jedoch ziemlich schwer fallen, den Ausführungen Kinkels mit vollem Verständnisse zu folgen, da sie ohne besondere Anleitung kaum im Stande sein werden, sich auf seinen Standpunkt zu versetzen. Um das Rätsel der Empfindung zu lösen, heisst es S. 156, setzt das Denken ein Sein, d. h. ein Existierendes (149). Jeder Leser, der von den Lehrmeinungen der marburger Schule nichts weiss, glaubt nun, es sei gemeint, dass man von gegebenen Tatsachen ausgehend durch die Annahme irgendwelcher von uns unabhängiger Dinge, bezw. Vorgänge die Erscheinungen zu erklären versuche. Allein wenn er wiederum liest (266/67), dass die Empfindung gar nichts unmittelbar Gegebenes sei und das Sein nur im Denken existiere (156), ja, dass man unter Natur nichts anderes zu verstehen habe, als den Inbegriff der Gesetze (6), welche die jeweilige Wissenschaft aufstellt (198), dann wird er sich kaum mehr zu raten wissen. Und das hätte durch einen einführenden Abschnitt vermieden werden können.

Bei der Wiedergabe der antiken Systeme bietet K. mancherlei Wertvolles und Interessantes und gewiss wäre dies in noch reicherm Masse der Fall, wenn das Bestreben, die Philosophie seiner Schule auch dort wiederzufinden, wo sie nicht ist, die Auslegung nicht so stark beeinflusst hätte. Aber da wird z. B. der Satz des Parmenides, das Seiende sei eines, dahin gedeutet, der Begriff des Seienden könne nur einer sein (145), obwohl man sich nur an Zenos Argumentation gegen die Vielheit zu erinnern braucht, um zu erkennen, dass es sich hier um die Frage handle, ob es eine Vielheit von Dingen gebe (156). Realität und Existenz sind nach K. ein und dasselbe. Eine Folge davon ist, dass der leere Raum bei Demokrit von K. als etwas wahrhaft Seiendes betrachtet wird, da ihm Demokrit Existenz zuschreibt. Wenn er ihn gleichwohl als ein Nichtseiendes bezeichnet, so soll das ironisch gemeint sein. Dass man Demokrit zu den Materialisten zählt, hält K. für verfehlt, obwohl er ihn alle Erscheinungen aus der atomistischen Hypothese erklären lässt; er wird vielmehr als rationalistischer Idealist charakterisiert. — In der Auffassung des Nus bei Anaxagoras folgt K. jenen, welche denselben für einen besonders gearteten Stoff ansehen. Er stützt sich dabei hauptsächlich auf die dem Nus beigelegten Prädikate der Reinheit und Feinheit. Meiner Meinung nach genügt das noch nicht zum Beweise, denn sonst müsste man auch dem Anselm von Canterbury einen materialistischen Gottesbegriff zuschreiben, weil er die Gottheit als dasjenige bestimmt, quo majus cogitari nequit und die platonischen Ideen für Körper halten, weil ihnen (Symposion 211 E) das Prädikat der Reinheit zugesprochen wird (vgl. über diese Frage meine Artikel im Archiv für Gesch. d. Philos. VIII).

Kinkel gehört jenem Typus von Geschichtsschreibern der Philosophie an, welche nach Windelbands treffender Bemerkung in der ganzen Geschichte der Philosophie die Vorbereitung auf ein bestimmtes System erblicken. Historische Arbeiten, die unter diesem Gesichtspunkte unternommen werden, können die systematische Philosophie erheblich fördern. Sie haben ein Recht darauf, manches als belanglos zurückzustellen und anderes in den Vordergrund zu rücken. Aber die Auslegung der Überlieferung muss unter allen Umständen von Gewaltsamkeiten frei bleiben und ohne solche ist es in dem vorliegenden Buche leider nicht abgelaufen.

Innsbruck.

E. Arleth.

Stumpf, Carl, Die Wiedergeburt der Philosophie. Rede zum Antritte des Rektorates der königlichen Friedrich Wilhelms-Universität in Berlin. Leipzig 1908. Verlag von J. A. Barth. 38 S. Preis M. 1.

In dem knappen Raume einer akademischen Festrede versucht der derzeitige Rektor der Berliner Universität die Eindrücke und Gedanken über die Tendenz der philosophischen Bewegung seit Hegel zusammenzufassen, die ihm während vier Dezennien zu Überzeugungen geworden sind. Das neunzehnte Jahrhundert weist keinen einheitlichen Fortgang innerhalb der philosophischen

Forschung auf, Hegels Tod kündigt das Ende der idealistischen Epoche an. Die Philosophie büsst verfrüht eingeheimste Ehren mit unverdienter Missachtung, um unter dem Einflusse der Naturwissenschaften seit Lotze und Fechner einen neuen Aufschwung zu erleben, an dem vor allem die Psychologie Anteil nimmt. Hand in Hand damit geht die Vertiefung in die Geschichte der Philosophie, es beginnt eine Kantrenaissance und in ihrem Gefolge die Vorherrschaft der Erkenntnistheorie. An diesen flüchtigen Überblick über die philosophische Entwicklung im vorigen Jahrhundert knüpft St. die Frage nach der Berechtigung des gegenwärtigen Kurses in der Philosophie. Seine Antwort fällt in anerkennendem Sinne aus. Die Philosophie der Gegenwart wird von ihm als Erfahrungswissenschaft gekennzeichnet, sie macht sich nicht nur die Ergebnisse, sondern auch die Methoden der Naturwissenschaft zu eigen und gewinnt an ihr, sowie an der Mathematik sachliche Anknüpfungspunkte für die Behandlung der Weltanschauungsfragen. Die Bedeutung der Geisteswissenschaften für die Philosophie besteht nach St. hauptsächlich in der Förderung, welche Ästhetik, Ethik, Rechts- und Gesellschaftsphilosophie, sowie die Geschichtsphilosophie durch sie erfahren.

Ungeachtet der Hochschätzung, welche der Verfasser den Naturwissenschaften entgegenbringt, ist er doch keineswegs geneigt, die Philosophie als ein Nebenprodukt derselben anzusehen. Er teilt vielmehr mit dem deutschen Idealismus, sowie mit Fechner und Lotze die Überzeugung, dass nur Geistiges uns als Realität und Wert unmittelbar gegeben sei und dass die letzten Fragen alles Wissens auch heute nicht aus dem Kreise des wissenschaftlichen Interesses ausgeschieden seien.

Richtet also auch der neue Kurs in der Philosophie die Fahrt nach jenen fernen Zielen, die schon frühzeitig das menschliche Denken zu kühnen Wagnissen verlockten, so sind doch neue Formulierungen der alten Probleme, neue Mittel und Wege der Untersuchung, neue Energie und jugendlicher Mut der Suchenden Kennzeichen dafür, dass die Philosophie in einer Wiedergeburt begriffen ist. Mit diesem Ausblicke entlässt uns der Verfasser, der wie Wenige dazu berufen erscheint, sich über Gegenwart und nächste Zukunft einer Wissenschaft zu äussern, die ihm so viel verdankt.

Innsbruck.

E. Arleth.

Sachregister

- Alkoholmonopol, Deutsches 458—462.
- Amerikanische Kriminalpolitik 450—458, 618—624.
- Arbeitsfragen 65—74.
- Austausch, Der, und die ökonomische Politik 153—157.
- Autorität, Die Träger der 44—56.
- Beleidigungsrecht, Reform des 431—437.
- Bergbaufreiheit in Preussen, Das Ende der 75—78.
- Börsengesetzreform 248—256.
- Deszendenztheorie, Rechts- und Staatsphilosophie auf dem Grund der 139.
- Deutsche Finanz- und Bankgesetzgebung, Fehler der 93—108.
- Elsass-Lothringensche Verwaltungsreform 261—264.
- Emanzipation des Richters vom Gesetz 148, s. auch Gesetz und Richter.
- Englische Patentrechtsreform, ihre Bedeutung für die deutsche Industrie 122—129.
- Enregistrementsystem, französisches 576—599.
- Erfindereid 411—423.
- Ethik und Psychologie im deutschen Sozialrecht 233—247.
- Ethnologische Jurisprudenz 137f.
- Freie Rechtsschöpfung 145—148.
- Freie Rechtswissenschaft 147f.
- Geistige Realitäten 185—192.
- Gesetz und Richter 145—148, 199—209.
- Gesetzgebung und Rechtsprechung, s. Gesetz und Richter.
- Gesetzgebungs- und Verwaltungsaufgaben auf kolonialem Gebiet 108—121.
- Görresgesellschaft, Staatslexikon der 142, 143f.
- Holländischen Rechtsphilosophie, Aus der 148—152.
- Internationaler Verband zur Unterstützung der gelehrten Arbeit, Denkschrift von Walter Pollack, Beiheft zu Heft 3.
- Japanische Rechtsvergleichung 313 f.
- Juristische Person 387—395.
- jus inter potestates 360—368, 510—518.
- Katholische Rechts- und Staatsphilosophie 141—144.
- Kolonialfragen 108—121.
- Kriminalanthropologie, Wesen und Aufgabe der 377—387.
- Lücken im Recht 145—148.
- Motivforschung 138, 139.
- Nationalökonomische Theorien, ihr Verhältnis zu den philos. Systemen im antiken Griechenland 395—405, 545—556.
- Naturrecht 503—510.
- Neuhegelianer 133—137, 227—231.
- Neuhegelianismus 227—231.

- Neukantianer 130—133.
Nietzsche und die Rechtsphilosophie 355—360.
Normentheorie 144.
Pape, La situation internationale actuelle du, 360—368, 510—518.
Patentrechtsreform, Englische, und ihre Bedeutung für die deutsche Industrie 122—129.
Polenfrage in Preussen-Deutschland 285—294.
Politik als Wissenschaft 210—218.
Psychologie des Rechtsgefühls 16—25.
Psychologie im deutschen Sozialrecht 232—247.
Recht, Grundlagen des 25—35.
Rechtsgefühl, Psychologie des 16—25.
Rechtsmethodik 218—227.
Rechtsphilosophie auf psychologischem Grunde 138 f.
Rechtsphilosophie, Die Deutsche, im 20. Jahrh. 130—148.
Rechtsphilosophie und Rechtsvergleichung 192—199.
Rechtsphilosophie, Wesen und Ziele der 3—15.
Rechtsphilosophische Systeme 25—35.
Rechts- und Staatsphilosophie auf dem Grunde der Deszendenztheorie 139—141.
Rechts- und Staatsphilosophie katholischer Richtung 141—144.
Rechtsvergleichung 192—199.
Rechtsvergleichung, Japanische 313 f.
Reform des amtsgerichtlichen Verfahrens 269—276.
Reform des deutschen Börsengesetzes 248—256.
Reform des Prozessverfahrens, s. Zivilprozessreform.
Reichs- und Staatsangehörigkeitsgesetz, Reform des 423—431.
Scheckgesetz, Deutsches 79—93.
Schriftenschau 158—166, 324—330, 472—483, 632—639.
Seelenleben und Recht 303—313, 468—470, 566—568.
Soziale Gruppen 57—65.
Sozialrecht, deutsches 232—247.
Staat, Der und die sozialen Gruppen 57—65.
Staatslexikon der Görresgesellschaft 142, 143 f.
Strafrechtsreform, die Vorfragen zur Deutschen 437—450, 607—617.
Strafrechtsschulen, Der Streit der, und die Praxis 535—545.
Tarifvertragsproblem 294—302, 462—467, 625—632.
Theatergesetzentwurf in Oesterreich 264—268.
Ungarische Rechts- und Wirtschaftsphilosophie 315—323.
Urheberrecht, gesetzgeberischer Grund seiner Begrenzung 368—377, 519—535.
Verbrecher-Aufprobestellen-Systeme, Gerichtliche 599—606.
Vereinheitlichung des Wechselrechts 257—261.
Verwaltungsreform, Elsass-Lothringensche 261—264.
Völkerpsychologie 138, 139.
Wechselrecht, Vereinheitlichung des 257—261.
Weltscheckrecht 565—576.
Willenslehre für Staat und Recht 138.
Wirtschaftsphilosophie, Sinn und Wert einer 36—43.
Zivilprozess (Konstruktion) 503—510.
Zivilprozessreform 269—276, 276—284.

Namenregister.

(Die Zahlen in Fettdruck bezeichnen die Verfasser von Abhandlungen.)

Affolter, A. 141.
 Alexandrenko 179.
 Amschl **535**.
 Arleth 354, 502, 654, 655.
 Arndt, A. **75**.
 Bardas, W. 347.
 Baumann, J. 350.
 Beelitz 181, 183, 184, 347, 352, 493,
 500, **646**, 653,
 Bekker, E. J., **185**.
 Bergbohm 315.
 Bernhöft 138,
 Berolzheimer, F. **1**, **130**, 134, 168,
 170, 177, 183, **210**, **313**, 340, 344,
 350, 351, 353, 387, **437**, 485, 486,
607,
 Bierling 144.
 Biermann, W. Ed. 642.
 Biermer 650.
 Binding 144.
 Blache 643.
 Bogeng **387**, 495,
 Borgius 177.
 Bozi 331,
 Braude 184.
 Brown, W. Jethro 167.
 Brütt, Lor. 173, 332, 491,
 Buff 181.
 Cahn, Wilh. **423**.
 Calderon 340,
 van Calker, F. 145.
 v. Canstein, R. **79**,
 Cathrein 142, 143.
 Cohen, Herm. 130,
 Cohn, Gg. 138, **565**,
 Conrad 140.
 Croce, Benedetto 227.
 D'Agunno, G. **25**, 335,
 Dallari 471,
 Damaschke 183.
 Dietzsch, E. H. 348, 501, 652.
 Dispeker **276**.
 Dohna, Graf zu 133, 484,
 Egger 485.
 Ehrlich 147.
 Eisenmann **576**, 646.
 Eleutheropulos, A. 140.
 Engelmann, Th. **346**.
 Esbach 178, 182.
 Esterházy, Alexander 323.
 Falckenberg, Rich. 353.
 Ferrara, Luigi **368**, **519**,

Fischer, Otto 351.
 Forel 498.
 Fuchs, Ernst 180.
 Fulci 337.
 Fustel de Coulanges 339.
 Giner 340.
 Gleispach, Graf 485, 499.
 Gnaeus Flavius, s. Kantorowicz.
 Goldschmidt, Otto 346.
 Grabscheid, L. **264**.
 Gramzow 353.
 Gross, Hans 377.
 Güttler 648.
 Gumpłowicz, L. **57**, **405**, 491, **556**,
 Gutzeit, Paula 499.
 Haack 650.
 Haeckel 140.
 Heck 147.
 Hegel 227, 485,
 Heindl 649.
 Hentschel 501.
 Herr 345, 494.
 v. Hertling, G. 142, 143.
 Hesse, A. 140.
 Hilty **65**,
 v. Hippel, Rob. 168.
 Hölder 387.
 Hold von Ferneck, A. 145.
 ten Hompel **218**.
 Hozumi, Nobushige 313, 314.
 Jacoby, S. 181.
 Jaschtschenko 179.
 Jászi, Oscar 322 f.
 Jászi, Viktor 323.
 Jehle 276.
 Jellinek 138.
 Jnhulsen **122**.
 Jung 145.
 Kahn, Alfred 648.
 Kant 486, 494.
 Kantorowicz 147, 218,
 Kaulla 643.
 Kinkel 653.
 v. Kirchmann 340.
 Kleinfeller, Georg **199**, 648,
 Koehne, C. 350.
 Koellreuther 648.
 v. König, B. **108**.
 Kohler, J. VI, **1**, **3**, 133, 138, 139,
 168, **192**, 227, **303**, 332, 334, 338,
 340, 342, **355**, **431**, **468**, 489, **503**,
563,

- Korn **269**
 Kowalewski 179
 Kuhlbeck, L. **16**, 138, 141, 147,
 Landsberg, E. 147.
 Lasson, Gg. 485.
 Lehmann, Walter 351
 Levy, J. A. 152.
 Lotmar 462.
 Magnus, J. 647.
 Makarewicz 138.
 Mamelok 498.
 Mangoldt, v. 500.
 Manigk, Afd. 170.
 Manuilow 184.
 Masslow 351.
 v. Massow, W. **285**
 Matzat, H. 140.
 Mayer, M. E. 139, 144.
 Meijers, E. M. 148.
 Meili 177, 348, 350,
 de Méray, C. H. 319—322.
 Mérignhac 173.
 Messina 465.
 Methner, A. 140.
 Meyer, Felix **257**
 Michaelis, C. 140.
 Miklašewskij, A. N. **153**,
 Minoprio, J. **93**,
 Mintz 354.
 Moll 342.
 Nachimson 351.
 v. Navratil 323.
 Netter 145, 180.
 Niemeyer 177.
 Nietzsche 192, 355, 471,
 Oertmann 495.
 Oppenheim, L. 167.
 Overbeck, v. **450**, **618**,
 Petrunkevitch 184.
 Pikler 316—319.
 Platon 397.
 Poche 640.
 Pollak 323.
 Pollack, Walter, Beiheft, zu Heft 3,
 16 Seiten.
 Pulszky 315.
 Pustoroslew **599**.
 Radbruch 137, 148,
 Ramus 177.
 Ratzenhofer 405, 556,
 Rauter **411**.
 Rehm, H. 140, **261**, 492, 498.
 Reichel, Hans 144, 343.
 Romagnosi 335.
 Rosegger 495.
 Rumpf, M. 146, 147.
 Rundstein, S. **148**, 294, **462**, **632**,
 Ruppín, A. 140.
 Sagorsky 652.
 Salmond 486.
 Schär, Joh. Friedr. **248**.
 Schalk, E. 140.
 Schall 465.
 Schallmayer, W. 140.
 Schanze 354.
 Schelling 487.
 Schindler, A. 353.
 Schlossmann 146.
 Schmid, Al. 143.
 Schmidt, Bruno 178.
 Schmölde 640.
 Scholten 489.
 Sehling 649.
 Sinzheimer, Hugo **294**.
 Somló, Felix **315**, 323.
 Spinoza 492.
 Stammler 131.
 Stampe 147.
 Stein, Frdr. 345.
 Stein, Ludwig **44**.
 Stern, J. 145.
 Sternberg, Th. 146, 337, 340, **472**,
 487, 492, 493, 640.
 Stier-Somlo 183, **232**.
 Stöckl 144.
 Stolypin 184.
 Struycken, A. A. H. 151.
 Stumpf 654.
 Taube, Baron M. de **360**, **510**.
 Tegze 322.
 Thomsen, A. 139.
 Tönnies, Ferd. **36**, 140, 179, 494.
 Vámbéry 323.
 Wadler 650.
 Wahrmund 345.
 v. Waltershausen, A. Sart., Frhr. v. 352.
 Wassermann, Ludwig **458**.
 Wassermann, R. 345, 494, 650.
 Weissfeld 494.
 Wenger 498.
 Werner, Adf. 182.
 Werner, Rudolf 323.
 Wilson 179.
 Witting 183.
 Wölz 276.
 Wolff, Th. 642.
 Worms, Émile **493**.
 Worms, René 343.
 Wundt 139.
 Wurzel 146.
 Zalesky **395**, **545**.
 Ziegler, H. E. 140.
 Zitelmann 146.
 Žmavc 491.

LISTE DER MITARBEITER

Dr. Er. **Adickes**, Univ.-Prof., *Tübingen*. — Dr. Em. **Adler**, Priv.-doz., *Wien*. — Dr. K. **Adler**, Univ.-Prof., *Czernowitz*. — Dr. G. **Alessio**, Deputierter, Univ.-Prof., *Padua*. — Justizrat Dr. P. **Alexander-Katz**, Rechtsanwalt und Priv.-doz. a. d. Techn. Hochschule *Berlin*. — Dr. V. N. **Alexandrenko**, Univ.-Prof., *Warschau*. — Dr. B. **Allmena**, Univ.-Prof., *Modena*. — Hofrat A. **Amschl**, k. k. Ober-Staatsanwalt, *Graz*. — Dr. E. **Arleth**, Univ.-Prof., *Innsbruck*. — Geh. und Ober-Berg-Rat a. D. Dr. A. **Arndt**, Univ.-Prof., *Königsberg*. — Dr. jur. F. **Auer**, *Berlin*. — H. C. **Baird**, *Philadelphia*. — Dr. E. **Balog**, Landes- und Wechselgerichtssadvokat, *Budapest*. — Geh. Justizrat Dr. L. v. **Bar**, Univ.-Prof., *Göttingen*. — Advokat Dr. C. **Basillu**, Priv.-doz., *Athen*. — Dr. St. **Bauer**, Univ.-Prof., *Basel*. — K. **Beeltz**, Amtsrichter a. D., *Garden*. — Geh. Rat I. Kl. Dr. E. I. **Bekker**, Exz., Univ.-Prof., *Heidelberg*. — Dr. E. **Belling**, Univ.-Prof., *Tübingen*. — Geh. Hofrat Dr. Gg. v. **Below**, Univ.-Prof., *Freiburg i. B.* — Dr. V. **Bentzon**, Univ.-Prof., *Kopenhagen*. — Leo **Berg**, *Berlin*. — Dr. Edm. **Bernatzik**, Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. Frz. **Bernhöft**, Univ.-Prof., *Rostock*. — Dr. J. **Biermann**, Univ.-Prof., *Giessen*. — Dr. J. **Blüder**, Univ.-Prof., *Erlangen*. — Dr. P. **Bisoñkides**, Rechtsanwalt, *Konstantinopel*. — Dr. A. **Bonucci**, Univ.-Prof., *Perugia*. — Dr. C. **Bornhak**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Dr. C. **Bresciani**, Priv.-doz. d. Statistik, *Pavia*. — Geh. Justizrat Dr. S. **Brie**, Univ.-Prof., *Breslau*. — Dr. A. **Brückmann**, Rechtsanwalt am Kammergericht *Berlin*. — Dr. L. **Brütt**, Gerichtsassessor, *Berlin*. — Dr. W. **Cahu**, Geh. Legationsrat z. D., *Berlin*. — Dr. F. **van Calker**, Univ.-Prof., *Strassburg*. — Hofrat Dr. R. Frhr. v. **Canstein**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. R. **Carlebach**, Notar, *Mannheim*. — Dr. E. **Carnevale**, Univ.-Prof., *Palermo*. — Dr. P. **Carus**, *Chicago*. — Dr. J. **Castillejo**, Univ.-Prof., *Madrid*. — Dr. E. **Catellani**, Univ.-Prof., *Padua*. — Dr. G. **Cimball**, Univ.-Prof., *Rom*. — Geh. Regierungsrat Dr. H. **Cohen**, Univ.-Prof., *Marburg*. — Dr. Gg. **Cohn**, Univ.-Prof., *Zürich*. — Dr. U. **Conti**, Univ.-Prof., *Cagliari*. — B. **Croce**, dir. della Critica, *Neapel*. — Dr. C. **Crome**, Univ.-Prof., *Bonn*. — Dr. G. **D'Aguzzano**, Univ.-Prof., *Parma*. — Geh. Justizrat Dr. F. **Dahn**, Univ.-Prof., *Breslau*. — Dr. G. **Dallari**, Univ.-Prof., *Siena*. — Geh. Regierungsrat Dr. Fel. **Damme**, Direktor im Kais. Patentamt, *Berlin*. — Dr. Th. Ritter **Dantscher v. Kollesberg**, Univ.-Prof., *Innsbruck*. — H. E. **Deemer**, hon. prof. jurispr., *Des Moines*. — Dr. G. **Del Vecchio**, Univ.-Prof., *Sassari*. — A. **Deschamps**, Prof. de l'Histoire des doctrines économiques à la Faculté de Droit de l'Université de *Paris*. — Dr. K. **Diehl**, Univ.-Prof., *Königsberg*. — E. **Durkheim**, Prof. à la faculté des lettres de l'Université de *Paris*. — Dr. A. **Egger**, Univ.-Prof., *Zürich*. — Dr. Th. Ritter v. **Eheberg**, Univ.-Prof., *Erlangen*. — Dr. V. **Ehrenberg**, Univ.-Prof., *Göttingen*. — Dr. E. **Ehrlich**, Univ.-Prof., *Czernowitz*. — Dr. jur. O. **Eichelmann**, Prof. ord. em. *Kiew*. — Dr. P. **Eltzbacher**, Prof. an der Handelshochschule *Berlin*. — Dr. Th. **Engelmann**, k. Staatsanwalt am Oberlandesgericht *München*. — Dr. V. **de Essipoff**, Univ.-Prof., Rédacteur en chef du Comité de Statistique à *Varsovie*. — Geh. Hofrat Dr. R. **Eucken**, Univ.-Prof., *Jena*. — Wirkl. Geh. Rat G. v. **Eucken-Addenhausen**, Exz., Grossherzog. Oldenburg. Gesandter und Bundesratsbevollmächtigter, *Berlin*. — Dr. C. **Fadda**, Univ.-Prof., *Neapel*. — Dr. A. **Falchi**, Univ.-Prof., *Perugia*. — Dr. R. **Falckenberg**, Univ.-Prof., *Erlangen*. — Dr. G. **Feldstein**, Prof. d. R., *Moskau*. — Dr. F. **Fellner**, Univ.-Doz., Direktor-Stellvertreter der Ungarischen Agrar- und Rentenbank, *Budapest*. — Advokat L. **Ferrara**, Univ.-Prof., *Neapel*. — Geh. Justizrat Dr. A. **Finger**, Univ.-Prof., *Halle*. — Dr. F. **Flukey**, Prof. d. Rechtsphilosophie und d. Strafrechts a. d. Rechtsakademie *Sárospatak*. — Geh. Justizrat Dr. O. **Fischer**, Univ.-Prof., *Breslau*. — Rev. Ch. **Flink**, S. J., Univ.-Prof., *Bombay*. — Hofrat Dr. Béla **Földes**, Prof. der Staatswiss., Mitglied des ungarischen Reichstags, *Budapest*. — Dr. S. **Fragapane**, Univ.-Prof., *Bologna*. — Dr. A. **Franco**, Advogado, *Bello Horizonte* (Brasilien). — Dr. Reinh. **Frank**, Univ.-Prof., *Tübingen*. — Dr. B. **Freudenthal**, Prof. a. d. Akademie *Frankfurt*. — Dr. E. **Friedrich**, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Dr. C. J. **Fuchs**, Univ.-Prof., *Freiburg i. B.* — Dr. T. **Fukuda**, Univ.-Prof., *Tokio*. — F. P. **Fulci**, Advokat, *Messina*. — Senator Dr. C. F. **Gabba**, Univ.-Prof., *Pisa*. — Dr. R. **Garraud**, Univ.-Prof., *Lyon*. — Dr. G. P. **Garrison**, Univ.-Prof., *Austin*. — Dr. H. **Geffcken**, Prof. an der Handelshochschule *Köln*. — Dr. W. Graf **Gleispach**, Univ.-Prof., *Prag*. — Dr. L. **Goldberger**, Advokat und Universitätslektor, *Prag*. — Dr. R. **Gonnard**, Univ.-Prof., *Lyon*. — Dr. jur. et rer. pol. A. **Grabowsky**, *Berlin*. — Dr. L. **Grabscheid**, k. k. Hofrat des Obersten Gerichts- und Kassationshofes in *Wien*. — Dr. phil. O. **Gramzow**, *Charlottenburg*. — Dr. A. **Graziani**, Univ.-Prof., *Neapel*. — Dr. A. **Groppali**, Univ.-Prof., *Modena*. — Dr. H. **Gross**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. C. **Grünberg**, Univ.-Prof., *Wien*. — Hofrat Dr. K. S. **Grünhut**, Univ.-Prof., *Wien*. — Ch. **Guernier**, prof. d'Economie politique à la faculté de Droit de l'Université de *Lille*, Membre de la Chambre des Députés. — Dr. L. **Gumplowicz**,

Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. E. **Haftner**, Univ.-Prof., *Zürich*. — Minister z. D. F. **Hagerup**, Exz., Norwegischer Gesandter, *Kopenhagen*. — Dr. M. **Halewyck**, des Cabinetts des belg. königl. Justizministers, *Brüssel*. — Dr. G. A. **van Hamel**, Univ.-Prof., *Amsterdam*. — Hofrat Dr. J. **Hanel**, Prof. a. d. böhm. Univ. *Prag*. — Dr. H. **Harburger**, k. Rat am Obersten Landesgericht und Honorarprof. a. d. Univ. *München*. — Dr. B. **Harms**, Univ.-Prof., *Jena*. — Dr. J. **Hatschek**, Prof. a. d. Akademie *Posen*. — Dr. F. **Hauke**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. J. **Heimberger**, Univ.-Prof., *Bonn*. — Geh. Rat Dr. M. **Heinze**, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Dr. J. **Hejvitz**, Staatsanwalt am Kreisgericht *Kasan*. — Dr. H. **Herkner**, Prof. a. d. Techn. Hochschule *Berlin*. — Dr. P. **Herr**, Rechtsanwalt am Oberlandesgericht *Hamm*. — Dr. R. **Herrmann v. Herrnhut**, Prof. a. d. Techn. Hochschule, *Wien*. — Dr. E. **Heymann**, Univ.-Prof., *Marburg*. — Dr. K. **Hilty**, Univ.-Prof., *Bern*. — Dr. R. v. **Hippel**, Univ.-Prof., *Göttingen*. — Dr. H. **Höfding**, Univ.-Prof., *Kopenhagen*. — Oberstaatsanwalt Dr. H. **Hoegel**, Prof. a. d. Konsularakademie *Wien*. — Geh. Hofrat Dr. Ed. **Hölder**, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Assessor Dr. ten **Hompel**, *Münster*. — Dr. N. **Hozumi**, Univ.-Prof., *Tokio*. — Dr. F. C. **Huber**, Prof. am Polytechnikum *Stuttgart*. — Dr. Ed. **Hubrich**, Univ.-Prof., *Königsberg*. — Geh. Oberregierungsrat Dr. B. **Hübner**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Dr. K. **Jacob**, Univ.-Prof., *Tübingen*. — Dr. E. **Jacobi**, Univ.-Prof., *Münster*. — Geh. Rat u. Gesandter a. D. Dr. E. v. **Jagemann**, Exz., Univ.-Prof., *Heidelberg*. — Dr. P. **Jannaceone**, Univ.-Prof., *Siena*. — Wirkl. Geh. Rat, Sekt.-Chef a. D. Dr. K. Th. v. **Inama-Sternegg**, Exz., Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. C. H. P. **Inhulsen**, German advocate, *London*. — Dr. K. **Joël**, Univ.-Prof., *Basel*. — Geh. Justizrat Dr. Dr. W. **Kahl**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Dr. R. F. **Kaindl**, Univ.-Prof., *Czernowitz*. — Privatdozent Dr. jur. H. U. **Kantorowicz**, *Freiburg i. B.* — Dr. R. **Kaulla**, Priv.-doz. *Stuttgart*. — Dr. phil. M. **Kemmerich**, *München*. — Dr. A. v. **Kirchheim**, Univ.-Prof., *Heidelberg*. — Dr. Gg. **Kleinfeller**, Univ.-Prof., *Kiel*. — Hofrat Dr. F. **Kleinwächter**, Univ.-Prof., *Czernowitz*. — Dr. G. F. **Knapp**, Univ.-Prof., *Strassburg*. — Dr. A. **Köhler**, Univ.-Prof., *München*. — Dr. jur. et phil. C. **Koehne**, Priv.-doz. a. d. Techn. Hochschule *Berlin*. — B. v. **König**, Geh. Legationsrat z. D., *Berlin*. — Dr. Ed. **Kohlrausch**, Univ.-Prof., *Königsberg*. — Dr. A. v. **Kostanecki**, Univ.-Prof., *Freiburg* (Schweiz). — Rechtsanwalt Dr. Rob. **Kück**, Dominikanischer Legationssekretär, *Hamburg*. — Dr. L. **Kuhlenbeck**, Univ.-Prof., *Lausanne*. — Geheimrat Staatsrat Univ.-Prof. Dr. P. **Laband**, Exz., *Strassburg*. — Dr. Ed. **Lambert**, prof. à l'université de *Lyon*, Directeur de l'école Khediviale de Droit du *Caire*. — Geh. Hofrat Dr. K. **Lamprecht**, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Dr. Ad. **Lasson**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Dr. L. **Le Fur**, Univ.-Prof., *Caen*. — Dr. K. **Lehmann**, Univ.-Prof., *Rostock*. — Dr. iur. et phil. C. F. **Lehmann-Haupt**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Dr. G. A. **Leist**, Univ.-Prof., *Giessen*. — Hofrat Dr. F. **Lentner**, Univ.-Prof., *Innsbruck*. — Dr. A. **Lenz**, Univ.-Prof., *Czernowitz*. — Geh. Justizrat Dr. R. **Leonhard**, Univ.-Prof., *Breslau*. — Dr. P. **Leroy-Beaulieu**, prof. au Collège de France, *Paris*. — Dr. Aless. **Levi**, Univ.-Prof., *Ferrara*. — Dr. W. **Levickij**, Univ.-Prof., *Charkow*. — Geh. Regierungsrat Dr. W. **Lexis**, Univ.-Prof., *Göttingen*. — Dr. R. **Liefmann**, Univ.-Prof., *Freiburg i. B.* — Dr. M. **Liepmann**, Univ.-Prof., *Kiel*. — Hofrat Dr. K. v. **Lillenthal**, Univ.-Prof., *Heidelberg*. — Dr. P. E. **Liljeqvist**, Univ.-Prof., *Lund*. — Dr. Th. **Lipps**, Univ.-Prof., *München*. — Dr. A. **Loria**, Univ.-Prof., *Turin*. — *Lyon-Caen*. Membre de l'Institut, Doyen de la Faculté de Droit, *Paris*. — Dr. A. de **Máday**, Priv.-doz. der Soziologie, *Genf*. — Dr. J. **Makarewicz**, Univ.-Prof., *Krakau*. — Dr. J. **Mandelló**, Prof. a. d. Rechtsakademie *Pozsony*. — Dr. A. **Manigk**, Univ.-Prof., *Königsberg*. — Dr. V. **Manzini**, Univ.-Prof., *Siena*. — Dr. E. **Masè-Dari**, Univ.-Prof., *Modena*. — Sektionschef Dr. V. **Mataja**, Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. M. E. **Mayer**, Univ.-Prof., *Strassburg*. — Kaiserl. Unterstaatssekretär z. D. Dr. Gg. v. **Mayr**, Univ.-Prof., *München*. — Dr. Rob. Ritter v. **Mayr**, Univ.-Prof., *Czernowitz*. — Dr. Ch. **Meckenstock**, prof. à l'Académie, *Neuchâtel*. — Dr. F. **Meill**, Univ.-Prof., *Zürich*. — Dr. A. **Melning v. Handschuchsheim**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. A. **Mendelssohn-Bartholdy**, Univ.-Prof., *Wüzburg*. — Dr. Ad. **Menzel**, Univ.-Prof., *Wien*. — A. **Mérignhac**, prof. de droit internat. public à l'Univ. de *Toulouse*, Associé de l'Institut de droit internat. — Dr. E. **Meumann**, Univ.-Prof., *Münster*. — Dr. Chr. **Meurer**, Univ.-Prof., *Wüzburg*. — Dr. Felix **Meyer**, Kammergerichtsrat, *Berlin*. — Dr. V. **Meeli**, Univ.-Prof., *Palermo*. — Dr. A. N. **Miklaševskij**, Univ.-Prof., *Dorpat*. — Dr. Edg. **Milhaud**, Univ.-Prof., *Genf*. — Dr. A. C. **Miller**, Univ.-Prof., *Berkeley*. — Dr. J. **Minoprio**, *Berlin*. — M. **Mintz**, Patentanwalt, *Berlin*. — Dr. E. **Mischler**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. W. **Mittermaier**, Univ.-Prof., *Giessen*. — Dr. B. v. **Morgenstierne**, Univ.-Prof., *Christiania*. — Dr. H. **Münsterberg**, Prof. a. d. Harvard-Univ., *Cambridge* (Mass). — Dr. W. B. **Munro**, Prof. a. d. Harvard-Univ., *Cambridge* (Mass). — Dr. O. **Ketter**, Rechtsanw., *Berlin*. — Dr. J. v. **Neumann**, Univ.-Prof., *Tübingen*. — Dr. Th. **Niemeyer**, Univ.-Prof., *Kiel*. — Dr. V. **Norström**, Univ.-Prof., *Göteborg*. — Dr. A. **Nussbaum**, Rechtsanwalt *Berlin*. — Dr. P. **Oertmann**, Univ.-Prof., *Erlangen*. — Dr. K. **Oestreich**, Rechtsanwalt, *München*. — Dr. F. **Oetker**, Univ.-Prof., *Wüzburg*. — Dr. A. **Oncken**, Univ.-Prof., *Bern*. — Dr. L. **Oppenheim**, Univ.-Prof., *London*. — Dr. F. **Oppenheimer**, *Grosslichterfelde*. — Geh. Hofrat Dr. W.

Ostwald, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Dr. A. Frhr. v. **Overbeck**, Univ.-Prof., *Freiburg* (Schweiz). — Dr. V. **Pareto**, Univ.-Prof., *Lausanne*. — Dr. E. **Petersille**, Komm. Mitglied des Kgl. Preuss. Statist. Landesamtes, *Berlin*. — Dr. J. **Pfaff**, Univ.-Prof., *Prag*. — Dr. E. **Pfersche**, Univ.-Prof., *Prag*. — Geh. Hofrat Dr. J. **Pierstorff**, Univ.-Prof., *Jena*. — Walter **Pollack**, *Berlin*. — Landesgerichtsrat Dr. R. **Pollak**, o. Prof. d. Exportakademie, *Wien*. — Dr. P. **Posener**, Assessor, *Berlin*. — Dr. O. **Prange**, General-Sekretär, *Berlin*. — Prof. Dr. H. **Preuss**, *Berlin*. — L. L. **Price**, Master of Arts, *Oxford*. — Dr. A. **Prins**, Univ.-Prof., *Brüssel*. — Dr. P. **Pustoroslew**, Univ.-Prof., *Dorpat*. — Dr. jur. M. **Raschke**, *Berlin*. — Dr. A. **Ravà**, Univ.-Prof., *Camerino*. — Reichsrats- u. Landtagsabg. Dr. J. **Redlich**, Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. L. **Rehfous**, Univ.-Prof., *Genf*. — Dr. H. **Rehm**, Univ.-Prof., *Strassburg*. — Dr. H. **Reichel**, Privatdozent, *Leipzig*. — Dr. jur. C. A. **Reuterskiöld**, Univ.-Prof., *Upsala*. — Geh. Regierungsrat Dr. A. **Riehl**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Geh. Justizrat Dr. **Riesser**, ord. Honorarprofessor a. d. Univ. *Berlin*. — Dr. V. **Ring**, Kammergerichtsrat, *Berlin*. — Dr. Ch. **Rist**, Univ.-Prof., *Montpellier*. — Dr. A. **Rocco**, Univ.-Prof., *Cagliari*. — K. v. **Rohrscheidt**, Regierungsrat, *Merseburg*. — Dr. E. **Rosenfeld**, Univ.-Prof., *Münster*. — Geh. Hofrat Dr. H. **Rosin**, Univ.-Prof., *Freiburg i. B.* — Dr. G. **Roszkowski**, Univ.-Prof., *Lemberg*. — Landrichter Dr. **Rumpf**, *Oldenburg*. — Dr. S. **Rundstein**, Rechtsanwalt am Appellhof *Warschau*. — Dr. jur. Al. **Salomon**, *Berlin*. — Dr. L. v. **Savigny**, Univ.-Prof., *Münster*. — Dr. J. F. **Schär**, Prof. d. Handelswissenschaften an der Handelshochschule *Berlin*. — Geh. Hofr. Dr. Gg. **Schanz**, Univ.-Prof., *Würzburg*. — Regierungsrat Dr. O. **Schanze**, Prof. a. d. Gehestiftung, *Dresden*. — Staatsrat v. **Schicker**, Exz., Württemb. Bundesratsbevollmächtigter, *Berlin*. — Geh. Justizrat Dr. S. **Schlossmann**, Univ.-Prof., *Kiel*. — Geh. Hofrat Dr. Rich. **Schmidt**, Univ.-Prof., *Freiburg i. B.* — Dr. R. Scholz, Priv.-doz., *Leipzig*. — E. A. **Schroeder**, Direktor, *Tschschen*. — Dr. R. v. **Schubert-Soldern**, Univ.-Prof. a. D., *Görs*. — Geh. Regierungsrat Dr. W. **Schuppe**, Univ.-Prof., *Greifswald*. — Hofrat Dr. G. **Schwarz**, Univ.-Prof., *Budapest*. — Dr. G. **Séailles**, prof. à la Sorbonne, *Paris*. — Dr. E. **Sehling**, Univ.-Prof., *Erlangen*. — Dr. G. **Seldler**, Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. M. **Serling**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Geh. Reg.-Rat H. **Siefart**, *Berlin*. — Dr. J. **Silović**, Univ.-Prof., *Agram*. — Dr. J. **Simon van der Aa**, Univ.-Prof., *Groningen*. — Univ.-Prof. Dr. P. **Sokolowsky**, Kurator des südrussischen Lehrbezirks in *Charkow*. — Dr. F. **Somló**, Prof. a. d. Univ. *Kolozsvár*. — Dr. E. **Sontag**, Amtsrichter, *Kattowitz*. — Dr. E. **Spira**, Univ.-Prof., *Genf*. — Dr. E. **Stampe**, Univ.-Prof., *Greifswald*. — Dr. G. F. **Steffen**, Univ.-Prof., *Göteborg*. — Dr. Ludwig **Stein**, Univ.-Prof., *Bern*. — Dr. S. R. **Steinmetz**, Dozent, *Utrecht*. — Dr. Th. **Sternberg**, Priv.-doz., *Lausanne*. — Regierungsrat Dr. W. **Stieda**, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Dr. N. F. **Stjernberg**, Univ.-Prof., *Stockholm*. — Dr. F. **Stier-Somlo**, Univ.-Prof., *Bonn*. — Geh. Justizrat Dr. F. **Stoerk** †, Univ.-Prof., *Greifswald*. — Dr. Gg. v. **Strellt**, Univ.-Prof., *Athen*. — Geh. Reg.-Rat Dr. C. **Stumpf**, o. Prof. d. Philosophie an der Univ. *Berlin*. — Dr. C. **Supino**, Univ.-Prof., *Pavia*. — Dr. M. Baron **Taube**, Univ.-Prof., *St. Petersburg*. — H. T. **Terry**, Univ.-Prof., *Tokio*. — Geh. Justizrat Dr. A. **Thon**, Univ.-Prof., *Jena*. — Dr. J. C. W. **Thyrén**, Univ.-Prof., *Lund*. — Dr. Ferd. **Toennies**, Univ.-Prof., *Eutin*. — Dr. L. **Traeger**, Univ.-Prof., *Marburg*. — Dr. H. **Triepel**, Univ.-Prof., *Tübingen*. — Fürst Eugen **Trubetzkoy**, o. Prof. der Rechtsphilosophie a. d. Universität *Moskau*. — Dr. M. **Tugan-Baranowsky**, Univ.-Prof., *St. Petersburg*. — Dr. K. **Uhlirz**, Univ.-Prof., *Graz*. — Geh. Rat Dr. J. **Unger**, Exz., Präsident des Reichsgerichts, Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. G. **Vadalà-Papale**, Univ.-Prof., *Catania*. — Geh. Regierungsrat Dr. H. **Valhinger**, Univ.-Prof., *Halle*. — D. J. **Vargha**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. phil. C. W. A. **Veditz**, Prof. der Nat.-Ök. an der Georg Washington University, Dekan der Staatswissensch. Fakultät, Hauptredakteur der *Economic Bulletin* und Sekretär der Amerik. Soziol. Gesellschaft, *Washington*. — Dr. P. **Vinogradoff**, Univ.-Prof., *Oxford*. — Dr. Joh. **Volkelt**, Univ.-Prof., *Leipzig*. — Dr. oec. publ. A. **Wadler**, Assistent am statist. Seminar der Universität *München*. — Dr. K. **Waleker**, Priv.-doz., *Leipzig*. — Dr. O. **Warschauer**, Prof. a. d. Techn. Hochschule *Berlin*. — Dr. oec. publ. R. **Wassermann**, *München*. — Dr. A. **Weingart**, Landgerichtsdirektor, *Bautzen*. — Geh. Justizrat Dr. J. **Weismann**, Univ.-Prof., *Greifswald*. — A. v. **Wenckstern**, Univ.-Prof., *Breslau*. — Dr. L. **Wenger**, Univ.-Prof., *Graz*. — Dr. phil. et med. W. **Weygandt**, Univ.-Prof., *Würzburg*. — Dr. L. v. **Wiese** und **Kaiserswaldau**, Prof. a. d. Akademie *Posen*. — Dr. F. Frhr. v. **Wieser**, Univ.-Prof., *Wien*. — Dr. A. P. **Winston**, Prof. a. d. Washington-Univ., *Saint Louis*. — Dr. M. **Wittmann**, Lyzealprof., *Eichstätt*. — Dr. J. **Wolf**, Univ.-Prof., *Breslau*. — Dr. H. **Wopfner**, Privatdozent, *Innsbruck*. — René **Worms**, docteur en droit et des lettres, agrégé de philosophie et des sciences économiques, directeur de la Revue Internat. de Sociologie, *Paris*. — Dr. C. D. **Wright**, Prof. am Clark College, *Worcester*. — Dr. phil. A. **Zacher**, *Rom*. — Regierungsrat Dr. jur. et phil. F. **Zahn**, Prof., I. Beigeordneter der Stadt *Düsseldorf*. — Dr. V. F. **Zaleskij**, Univ.-Prof., *Kasan*. — Exz. E. S. **Zeballos**, Minister des Äussern und des Kultus, Prof. d. R., *Buenos Aires*. — Dr. Theob. **Ziegler**, Univ.-Prof., *Strassburg*. — Geh. Rat Dr. E. **Zitelmann**, Univ.-Prof., *Bonn*. — Dr. J. **Žmavc**, Amanuensensis a. d. k. Bibliothek *Prag*. — Regierungsrat Dr. G. **Zoeplf**, Univ.-Prof., *Berlin*. — Dr. R. **Zuckerkindl**, Univ.-Prof., *Prag*. — J. M. **Zumalacarrogil y Prat**, Univ.-Prof. *Valencia*.

BEIHEFT

(gratis für die Bezieher der Zeitschrift; im Handel 1 Mark)

zum

Archiv für Rechts- und Wirtschaftsphilosophie

mit besonderer Berücksichtigung der Gesetzgebungsfragen

Herausgegeben von

Geh. Justizrat Dr. **Josef Kohler** und Dr. iur. **Fritz Berolzheimer**

o. Prof. in Berlin

München

enthaltend

Denkschrift

betreffend die Gründung eines Internationalen
Verbandes zur Unterstützung der gelehrten
Arbeit

von **Walter Pollack** in Berlin

Inhalt

I. Programm

II. Denkschrift betreffend die Gründung eines Internationalen Verbandes zur Unterstützung der gelehrten Arbeit

- § 1. Der Verband, ein Ziel für Kultur und Wissenschaft
- § 2. Die Grundlagen
- § 3. Das Statut
- § 4. Unmittelbar leitende Gesichtspunkte.

Geleitwort.

Ich möchte die Denkschrift meines begabten Schülers mit den besten Wünschen begleiten und sehe schon die Zeit voraus, wo es uns möglich gemacht ist, ohne die ungeheuren Schwierigkeiten und den Zeitverlust, den wir bisher hatten, uns die ungezählten Schätze fremden Rechts, fremder Rechtswissenschaft und fremder Geschichte zugänglich zu machen und es dadurch zu bewirken, dass, was bisher mit vieler Mühe kärglich und unvollkommen erreicht werden konnte, mit Leichtigkeit in Fülle und mit dem Gefühl der Lückenlosigkeit hergestellt werden kann.

Möge der Optimismus mir die Zukunft nicht allzu rosig erscheinen lassen!

Berlin, 19. März 1908.

Josef Kohler.

I. Programm.

Wir befürworten die Errichtung eines internationalen wissenschaftlichen Büros, Instituts oder einer Kommission. Diese hat Massregeln zu beraten und durchzuführen, die geeignet sind, die wissenschaftlichen Institute sämtlicher Kulturstaaen in einheitlichem Verband zusammenzufassen sowie die gelehrte Arbeit in allen die internationale Wissenschaft interessierenden Fragen durch Verleihungen, Preisausschreiben, Stipendien oder durch blosse Fixierung der für jede Disziplin wichtigen Probleme zu fördern. Zur Erwägung stellen wir ferner die Gründung einer internationalen Rechts-¹⁾ und Wirtschaftshochschule oder ähnlicher Anstalten sowie die versuchsweise Errichtung eines Hilfsinstituts, dessen Mitglieder technisch und aktiv die Gelehrten einer bestimmten Akademie in ihren Arbeiten zu unterstützen haben. Die finanziellen Mittel sind im Wege der Sammlung aufzubringen, soweit sie sich nicht durch entsprechende Umwandlung bereits bestehender Institute oder durch Angliederung an solche erübrigen lassen.

Unsere folgende Denkschrift soll die Bedeutung und Tragweite derartiger und ähnlicher Gründungen beleuchten. Wir treten mit ihr energisch für die neu sich anbahnende Bewegung der internationalen Wissenschaft ein²⁾; dieser Bewegung gilt es ein greifbares und ideales Ziel zu setzen, dieser Bewegung dient die Denkschrift, welche das Bild eines solchen möglichst vollkommenen Verbandes zu entrollen und

¹⁾ Dies ist auch schon von anderer Seite vorgeschlagen; vgl. Nippold in der Deutschen Revue 1907, 2. Quartal, S. 5 ff.

²⁾ Vgl. vor allem auch die Revue für Internationalismus seit 1907.

zu würdigen bemüht ist. Dem aufmerksamen Leser gibt sie zugleich eine ganze Reihe von gangbaren Wegen an die Hand, auf denen die Verwirklichung versucht werden kann.

Einer wissenschaftlichen und praktischen Diskussion über unser Problem sehen wir mit Spannung entgegen. Mögen sich die bisher zerstreuten Kräfte, welche für den innigeren, friedlichen Zusammenschluss der wissenschaftlichen Bestrebungen auf dem ganzen Erdball ihre Stimme unerschrocken erhoben haben, unter gemeinsamem Heerbann sammeln, mögen auch alle diejenigen, welche in einer umfassenden Organisierung der Wissenschaft stetige Erhöhung menschlicher Kultur emporenwachsen fühlen, mit uns Seite an Seite die Waffen führen.

II. Denkschrift

**betreffend die Gründung eines Internationalen Verbandes
zur Unterstützung der gelehrten Arbeit.**

§ 1.

Der Verband ein Ziel für Kultur und Wissenschaft.

Ganz unvorgreiflich möchten wir diese Denkschrift über die Gründung eines Internationalen Verbandes zur Unterstützung der gelehrten Arbeit den Förderern und Wohltätern der Wissenschaft, insbesondere auch der deutschen Regierung sowie den deutschen wissenschaftlichen Instituten unterbreiten mit der Bitte und der begründeten Erwartung, man möchte und werde unseren Vorschlag einer eingehenden Prüfung unterziehen. Denn man täusche sich nicht darüber, dass ein gut Teil der menschlichen Zukunft auf der Wissenschaft in des Wortes weitester Bedeutung aufgebaut ist und dass gerade sie, wenn nicht alle Zeichen trügen, in hervorragendem Masse dazu berufen wird, andere bislang in der Weltgeschichte massgebende Faktoren mehr oder weniger abzulösen.

Wie der Zollverein für Preussen mit den Vereinsstaaten, so wird womöglich der Internationale Verband unter den veränderten Verhältnissen auf wissenschaftlichem Gebiet für den friedlichen Zusammenschluss der Völker, für die Ausbreitung nationalen Wesens sowie für die internationalen

Beziehungen unmittelbarste Bedeutung gewinnen. Der Verband, ein Kern- und Kristallisationspunkt für die wissenschaftlichen Bestrebungen sämtlicher Nationen kann, einmal als Ideal entdeckt, nicht wieder aus dem Gedankenleben der Völker verschwinden. Deutschland, dessen hegemonische Stellung in der Wissenschaft auch vom Ausland geachtet und anerkannt wird, vermöchte mit Rücksicht auf seine geschichtliche Rolle, einer notwendigen Entwicklung Rechnung tragend, durch die eifrige Verwirklichung dieses Planes sein Ansehen steigern, sein Auftreten auf allen Gebieten des internationalen Lebens rechtfertigen und durch die engere Fühlung manches gefährliche, aus Unkenntnis deutscher Verhältnisse uns bereitete Hindernis leichter überwinden. Deutschland, der Zeit vorausseilend, darf sich vielleicht den Ruhm nicht rauben lassen, als erster Staat ein konkretes, auf einem ganz bestimmten Weg erreichbares Ziel aufgestellt zu haben für das Zusammenarbeiten der Völker in wissenschaftlichen und damit zusammenhängenden sozialen und praktischen Fragen. Und diese Aufgabe, als Deutschlands Ideal verkündet, vermag eine für das äussere und innere Leben unseres Vaterlandes in hohem Grade konzentrierende Kraft auszuüben.

Ob die Regierung mit der Angliederung oder der Gründung der von uns empfohlenen Institute beginnen soll, ob es ein sichererer Weg ist, den Bau von unten auf zu zimmern, insbesondere zuerst einen Verband nationaler Institute zu begründen, dies alles geben wir berufeneren Männern zur Erwägung, es berührt den Kern unseres Planes in seiner idealen Gestalt nicht. Indessen vom wissenschaftlichen Standpunkt aus bietet die Schaffung des internationalen Verbandes ein in seinen Schwierigkeiten nicht zu unterschätzendes Problem dar.³⁾ Derartige Unternehmungen leiden nur allzu leicht an einer gewissen Verschwommenheit und Unklarheit, die gerade unter allen Umständen vermieden werden muss. Daher gilt

³⁾ Es wird bisher viel zu wenig beachtet, dass hier ein wirklich wissenschaftliches Problem vorliegt, welches man in seiner wissenschaftlichen Bedeutung nicht einfach übergehen kann, sondern ernsthaft erörtern muss; das Problem gehört in das Gebiet der Methodenpolitik, näheres s. § 4.

es vornehmlich, die wissenschaftliche Diskussion nicht nur anzuregen, sondern immer wieder neu zu beleben. Ein falscher Anfang kann dem ganzen Unternehmen den Kopf kosten! Es ist von ungeheurer Wichtigkeit, dass nur wirklich die ersten Kräfte der Wissenschaft mit Ernst, Energie und Sachlichkeit an dieser idealen Arbeit teilnehmen. Doch ergeht auch andererseits an sie die Mahnung, sich nicht zurückzuziehen und damit unberufenen Geistern das Feld zu überlassen. Ja, in der Untätigkeit kann eine moralische Schuld liegen! Selbstverständlich verlangt ein solcher Plan eine gewisse Unterordnung der Sonderinteressen. Bei dem Individualismus der wissenschaftlichen Überzeugungen wird gewiss manches subjektive Bedenken nicht zu unterdrücken sein. Aber wenn auch nicht das Ideal zu erreichen ist, so erwäge man doch, ob nicht ein immerhin schätzenswertes Gebäude sich aufführen lässt. Ein kleines, womöglich einseitiges Beanstanden ist noch kein Hindernis für das ganze Werk; ein Stück Fortschritt ist auch ein Fortschritt!

„Nur im Fortschritt ist das Leben.“

(Kohler.)

§ 2.

Die Grundlagen.

Die Errichtung eines internationalen Verbandes wissenschaftlicher Institute zur Unterstützung und Förderung der gelehrten Arbeit steht auf dem Boden jener grossen neuen Bewegung, welcher als höchstes Ziel die friedliche Annäherung der Nationen sowie die Begründung und die Entwicklung einer Weltkultur vorschwebt⁴⁾.

⁴⁾ Vgl. die Assoziation der Wissenschaftsakademien, die internationalen Kongresse und Organisationen z. B. für Himmelsaufnahmen, für internationale Gradmessung, zur Bekämpfung der Tuberkulose usw.

Wir erinnern auch an die Worte des Grafen Posadowsky, mit denen er die erste Konferenz der Internationalen Vereinigung gegen die Tuberkulose eröffnete: „So mögen auch unsere Bestrebungen ein Mittel sein, um die gegenseitige Achtung und Freundschaft der gebildeten Völker zu fördern und eine neue Stufe auf dem Wege menschlicher Vervollkommenung zu erklimmen.“

Über die kosmopolitische Tendenz der Wissenschaft handelt Foster in seinem Aufsatz: Die Verbrüderung der grossen Nationen durch die Wissenschaft. Deutsche Revue 1906, 4. Quartal, S. 29 ff.

Die wesentlichen Grundlagen und damit die reale Möglichkeit zur Durchführung dieses Planes sind bereits gegeben. Die innige politische, vor allem die geistige Verbindung der Nationen hat in neuester Zeit einen nicht unbedeutenden Aufschwung genommen und das Streben nach idealer Annäherung in dem durch Kaiser Wilhelm II. und Roosevelt verwirklichten Professorenaustausch unmittelbaren Ausdruck gefunden⁵⁾. Aber auch in materieller Beziehung ist der Boden für unser Unternehmen bereits geebnet. Werden nicht schon heute umfangreiche Mittel seitens des Staates und hervorragender Persönlichkeiten für geistige Aufgaben gespendet? Tritt nicht gerade in der Gegenwart das Verlangen und Bedürfnis hervor, finanzielle Mittel auf geeignete Weise in den Dienst idealer Tendenzen zu stellen? Über 72 Millionen Mark hat der Etat der Vereinigten Staaten vom 1. Juli 1907 bis 30. Juni 1908 für wissenschaftliche Zwecke bewilligt und Andrew Carnegie proklamierte erst jüngst die ideale Anschauung, der Reiche dürfe nicht nach Belieben über seine Schätze schalten, vielmehr sei er mit seinem Besitztum der Menschheit verantwortlich und habe als ihr Verwalter ihr Gedeihen durch seine Machtmittel pflichttreu zu fördern⁶⁾. Dabei hat dieser weitschauende Mann die Förderung wissenschaftlicher Probleme mit Recht in den Vordergrund gerückt. Adolf Harnack zollt einem solchen Bestreben die bedeutsamste Anerkennung, wenn er ausführt; „Die grössten Wohltäter, ob genannt oder ungenannt, sind die, welche fördernd in ein Menschenleben eingriffen, welche ganzen Generationen die geistige und leibliche Gesundheit erhalten und welche der Wissenschaft die lebendigen Kräfte des Talents und des Genius zugeführt haben. Aus den Carnegie-Stiftungen werden, so dürfen wir hoffen, auch ge-

⁵⁾ Vgl. Internationale Wochenschrift, I. Jahrg. Nr. 1, S. 35 ff. sowie Hugo Münsterberg, Deutschland und der Weltfriede, a. a. O., I. Jahrg. Nr. 6, S. 173 ff.

⁶⁾ Vgl. Andrew Carnegie, Das Evangelium des Reichtums, übersetzt von Heubner, Leipzig 1905.

förderte Menschen, führende und ausführende Geister hervor-
gehen, und aus ihrem Danke wird sein Name noch heller
strahlen, als aus dem Erz und Stein“ 7).

Lediglich um unsere prinzipielle Idee zur Veranschau-
lichung zu bringen, haben wir den folgenden Entwurf für
eine Organisation des Internationalen Verbandes ausgearbeitet,
das praktische Gewand unserer Idee mag später aus ganz
anderem Stoff in anderen Farben gewebt werden. Weiter
jedoch setzt der Entwurf eine tiefere Erkenntnis der wissen-
schaftlichen Vergangenheit und ein darauf beruhendes
Empfinden für die zukünftige Entwicklung der Wissen-
schaft voraus. Daher sind, wie ausdrücklich betont werden
soll, alle Vorschläge unter der stillen Voraussetzung
besonderer Kautelen so zu interpretieren, dass sich eine
möglichste Vermeidung der bisher für den Wissenschafts-
betrieb aufgetauchten Gefahren ergibt. Der Entwurf soll
nicht einen absolut vollkommenen, sondern nur einen möglichst
guten Weg oder von zwei Wegen den besseren charak-
terisieren.

Wir rechnen mit mannigfachen Einwendungen, ohne sie
besonders zum Ausdruck zu bringen oder eingehender zu
erörtern. Indessen sei hinsichtlich irgend welcher Bedenken
gegen die praktische Durchführbarkeit unseres Planes darauf
hingewiesen, dass wir nicht mit dem Morgen oder Übermorgen
auf Erfüllung unserer Ideen hoffen, sondern ein hohes Ziel
für die ganze grosse Zukunft menschlichem Streben zu ent-
hüllen beabsichtigen. Nur den Grundriss eines idealen Ge-
bäudes bietet der Entwurf dar; freilich hat der Bau sobald
als möglich und mit aller Energie zu beginnen. Möge daher
niemand, unempfindlich gegen diese Bestrebungen, mit Zeit
und Mühe kargen. Ein hohes Werk darf beanspruchen, dass
ihm der Gelehrte unter Einschränkung seines von solcher
Warte aus eigensüchtigen Spezialforschens Musse zum Opfer
bringt.

7) Vgl. Internationale Wochenschrift, I. Jahrg. Nr. 3, S. 71 ff.

§ 3.

Das Statut.

Internationaler Verband zur Unterstützung der gelehrten Arbeit.

Organisation.

§ 1.

Prinzipiell jede Art von Unterstützung, die geeignet erscheint, die wissenschaftliche Arbeit zu fördern, entspricht den Zwecken des Internationalen Verbandes. Hierzu gehören z. B. die Erziehung einzelner für die Wissenschaft, die finanzielle Ausstattung der Professoren, die Eröffnung der Laufbahn für die wissenschaftlichen Forscher ohne die Lasten eines diesen wissenschaftlichen Zwecken nicht entsprechenden Nebenberufs; ferner die Errichtung eines Netzes von Instituten zur technischen Unterstützung der gelehrten Arbeit. — Dem Verbande liegt es auch ob, die für alle diese Zwecke notwendigen finanziellen Mittel zu beschaffen bzw. auf ihre Bereitstellung direkt oder indirekt (z. B. durch Belehrung oder individuelle Beeinflussung) hinzuwirken.

§ 2.

Das einzelne Institut übernimmt technisch-wissenschaftliche Arbeiten. Dahin gehören in erster Linie rein literarische Arbeiten für die sämtlichen Zweige der Natur- und Geisteswissenschaften, wie die Zusammenstellung und Beschaffung der Literatur, Anfertigung gewisser Referate oder Exzerpte, Aufstellung schematischer und tabellarischer Übersichten, Zusammenstellungen z. B. des Vorkommens bestimmter Ausdrücke in Handschriften und Gesetzen für Philologen und Juristen, Handschriftenvergleichen, lexikalische Arbeiten, Heraussuchung springender Punkte in Abhandlungen, astronomische, mathematische und überhaupt naturwissenschaftliche Berechnungen jeder Art, Zeichnungen u. s. f. Desgleichen gewähren die Institute der Praxis wissenschaftliche Unterstützung z. B. durch rasche Information über die Literatur oder über einzelne wichtige Fragen sowie durch Vermittelung einer beschleunigten und sicheren Auskunft von Professoren oder Spezialforschern.

§ 3.

Das Institut übernimmt die Ausbildung wissenschaftlicher Sekretäre, die, für die einzelnen Disziplinen besonders vorgebildet, bedeutenden Gelehrten und unter bestimmten Voraussetzungen jedem wissenschaftlichen Forscher zugewiesen werden können. Bei passenden Formen und Garantien für die Zuordnung sind vorzugsweise auch heranstrebenenden jungen Gelehrten und Unbemittelten Sekretäre beizugeben. Auch bildet das Institut zugleich eine Nachweisstelle für technisch-wissenschaftliche Arbeitskräfte.

In ähnlicher Weise erhalten die eine Wissenschaft verwendenden Praktiker Unterstützung, insbesondere sofern sie für staatliche Behörden, ge-

meinnützige Unternehmungen tätig sind. So kann, um nur einige Beispiele herauszugreifen, grösseren Krankenhäusern Hilfe von den zuständigen Instituten gewährt werden auf dem Gebiete der pathologischen Anatomie (seltene Geschwulstarten), physiologischen Chemie (schwierigere Kapitel der Urinuntersuchung, Stoffwechseluntersuchungen), Bakteriologie (Bestimmung irgendwie gewonnener Bakterien, deren schnelle Identifizierung oft von höchster Bedeutung ist — Typhus, Diphtherie — Untersuchung auf Syphilisspirillen!), Serologie (Untersuchung auf Antigen, Antikörper, Agglutination- Titerbestimmung-!) Röntgenuntersuchungen (Durchleuchtungen: Bestimmung der absoluten Herzgrösse, Auffindung von Fremdkörpern, Herstellung von Photographien), ja eventuell auch auf dem Gebiete der Therapie (physikalische Therapie).

Wir denken hierbei an Untersuchungen, welche zwar nach bereits wissenschaftlich bekannten und bewährten Methoden ausgeführt werden, andererseits aber so umständlich und zeitraubend sind, dass ihre Vornahme selbst bei guter Kenntnis derselben auf Schwierigkeiten stösst bezw. Bestätigung oder Kontrolle durch völlig eingearbeitete Untersucher erheischt.

§ 4.

Die Institute werden mit umfangreichen Leihbibliotheken ausgestattet. Deren Aufgaben sind verschieden nach den örtlichen Verhältnissen. In Deutschland wäre z. B. eine Hauptaufgabe, die neuesten Zeitschriften und die neuesten Bücher in genügender Zahl dem Studenten und sonstigen Interessenten zu beschaffen, da für die ältere Literatur meist besser gesorgt ist, als für die neue.

§ 5.

Die Institute können mit öffentlichen Anstalten verbunden werden und stehen je nach den konkreten Verhältnissen unter Verwaltung des Staates, der Kommune oder einer sonstigen öffentlich-rechtlichen Korporation. Eine innige Verbindung mit Universitäten, Akademien und anderen wissenschaftlichen Organisationen ist anzustreben.

§ 6.

Die Institute und ihre Filialen innerhalb eines Staates treten unter ein Zentralinstitut. Die Zentralinstitute und Institute der verschiedenen Staaten werden wieder zu einer einheitlichen Organisation zusammengeschlossen zwecks Förderung solcher Aufgaben, deren erfolgreiche Durchführung von dem Zusammenwirken sämtlicher Kulturstaaten abhängt. Die Institute dürfen direkt mit einander verkehren.

§ 7.

Die Zentralinstitute erfüllen wissenschaftliche Aufgaben, welche den ganzen Staat interessieren und werden zugleich von der Gesamtorganisation mit der Erfüllung der die Gesamtwissenschaft der Erde betreffenden Arbeiten delegatorisch betraut. Hierzu gehört die Schaffung eines universellen Archivs, durch welches man in die Literatur der Institute und wissenschaftlichen Organisationen sämtlicher Länder einen Einblick erhält.

§ 8.

Die grösseren Institute geben Zeitschriften heraus, in denen alle sie betreffenden Fragen besprochen und dem Publikum die notwendigen Aufklärungen über die Art ihrer Benutzung gegeben und neue Vorschläge zur Verbesserung der wissenschaftlichen Technik erörtert werden.

§ 9.

Die Institute werden auch für ihnen verwandte Zwecke nutzbar gemacht: Professoren- und Studentenaustausch zwischen einzelnen Ländern, materielle Unterstützung von heranstrebenden Gelehrten.

§ 10.

Eine Vorkommission geeigneter Männer ist zu berufen, die über diesen Plan, insbesondere auch darüber berät, inwieweit schon heute eine technische Unterstützung wissenschaftlicher Arbeiten denkbar ist, wie die Organisation im einzelnen beschaffen sein und in welcher Weise der Anfang gemacht werden soll.

§ 4.

Unmittelbar leitende Gesichtspunkte.

Der Entwurf ergab sich uns als eine Frucht und Konsequenz unseres Buches über die philosophischen Grundlagen der wissenschaftlichen Forschung¹⁾. In diesem Werk findet der Entwurf seine tiefere wissenschaftliche Begründung²⁾.

Eine Reihe unmittelbar leitender Gesichtspunkte ist für den Plan bestimmend. In erster Linie kommen in Betracht: Hebung der individuellen Gelehrtenarbeit, rasche und vor allem vollständige Erfüllung von Detailaufgaben, deren Lösung meist gewünscht wird, tatsächlich jedoch bisher unausgeführt bleiben musste, sicherere Erledigung grosszügiger Probleme,

¹⁾ Erschienen in Ferd. Dümmlers Verlag, Berlin 1907.

²⁾ Gerade aus ihm wird man hoffentlich ersehen, dass wir eine Anzahl von Punkten, die dem rein wissenschaftlichen Forscher häufig bedenklich dünken, ebenfalls berücksichtigt haben, und wem wir bei unserem Projekt Bedeutung und Methode der wissenschaftlichen Arbeit nicht richtig zu würdigen scheinen, der möge sich daran erinnern, wie schwer bei der Unvollkommenheit, mit der die sprachliche Wiedergabe der Gedanken notwendiger Weise verknüpft ist, Missverständnisse vermeidlich sind.

Arbeitersparnis³⁾ und endlich ganz besonders die Freiheit für wirklich neue Gedanken, indem rein technisch-wissenschaftliche Arbeiten, die heute vielfach als rein wissenschaftlich gelten, abgetrennt und ihre Ausführung zu einer rein technischen, nicht wissenschaftlichen gestempelt wird. Hauptzweck des Unternehmens ist also die Befreiung der wissenschaftlichen Intuition von handwerksmässiger bzw. technischer Arbeit und damit indirekte Entwicklung und Förderung der wissenschaftlichen Intuition. Selbstverständlich hat man demnach mit allen Mitteln dahin zu streben, dass die intuitive Forschung in keiner Weise durch die Organisation und den etwa mit ihr verbundenen Schematismus Schaden erleidet. Hierin erblicken wir einen unumstösslichen und unverrückbaren Grundsatz. Aber darüber kann ein Streit ausbrechen, wo das intuitive Element in der Forschung anfängt und die reine Technik aufhört. Immerhin glauben wir, zunächst einmal das technische Gebiet im Interesse der intuitiven Arbeit möglichst beschränken zu sollen, d. h. da, wo auch nur ein wenig die Intuition zu beginnen scheint, die Tätigkeit der Institute auszuschliessen; für sie wird sich auch so noch ein übergrosses Arbeitsfeld eröffnen. Hieran halten wir fest, obwohl wir persönlich annehmen, dass die sich mit diesen Fragen intensiver befassende Zukunft vieles, was wir jetzt als intuitiv erachten, zur blossen Technik herabdrücken wird. Indessen eröffnet unsere rein subjektive Vermutung manchen verlockenden Blick in die kommende Zeit. Ein wesentlicher Fortschritt der wissenschaftlichen Arbeitsweise

³⁾ Müller-München, Amerikanische Reiseeindrücke in Münch. Med. Wochenschr., S. 2430 ff., bemerkt über das von Prof. Councilman geleitete pathologische Institut zu Boston: „Das Einbetten, Schneiden und Färben der mikroskopischen Präparate, wie auch die ganze Schreibarbeit wird nicht von den Ärzten, sondern von eigenen Hilfskräften und zwar meistens von weiblichen Hilfskräften besorgt. Ein eigener Präparator stellt die für die Sammlungen bestimmten Schaupräparate her. Wieviel mehr könnte an deutschen Instituten geleistet werden und wieviel Zeit könnte den Ärzten erspart werden, wenn für die untergeordneten Arbeiten . . . technisch geschulte Hilfskräfte vorhanden wären.“

besteht ja, wie historisch erweisbar, doch meist zu gering bewertet, darin, immer mehr Gebiete für die technische Erledigung zu gewinnen. Dafür tauchen ganz neue Probleme am wissenschaftlichen Horizont auf. Es vollzieht sich heut in der Wissenschaft ein ähnlicher Übergang wie der von der Kleinindustrie zur Fabrik, nur dass die leitende Arbeit, der geniale Kopf, noch eine grössere Bedeutung besitzt⁴⁾.

Gerade vom Standpunkt der Gegenwart und ihren in der wissenschaftlichen Arbeit hervortretenden Nöten erscheint die Durchführung des Plans berechtigt. Das sonst unlösbare, neuerdings so sehr in den Vordergrund gerückte Problem, in welcher Weise die Einzelforschung zu gleicher Zeit mit der Gesamtforschung erspriesslich fortgeführt werden soll und kann, wird durch den Internationalen Verband seiner technischen Lösung entgegengeführt⁵⁾.

Die Gesamtforschung, die universalistische Tendenz muss wieder aufgenommen werden. Dabei wollen wir indessen die Detailarbeit nicht abschaffen, sondern im Gegenteil gerade diese soll unterstützt werden, bloss mit dem Unterschied, dass all das, was heute der betreffende Gelehrte aus

⁴⁾ Vgl. vor allen Dingen über die in Amerika bereits vorhandenen Institute: Münsterberg, Die Amerikaner, Bd. II 1904, S. 92 ff., insbes. S. 101. Eine Eigenartigkeit des Shmithsonian-Instituts in Washington besteht in dem Austauschbureau, welches zwischen den Forschern, Bibliotheken sowie Anstalten Amerikas und Europas die Vermittelung wahrnimmt. Nicht nur literarische Unterstützung wird dem Forscher zu Teil, es findet vielmehr auch ein Austausch von Apparaten, Präparaten und naturwissenschaftlichen Objekten statt. Nach H. E. Ziegler-Jena ist es sogar zweifelhaft, ob die europäische Wissenschaft die führende Rolle auf die Dauer wird behaupten können, und dies soll in erster Linie für die naturwissenschaftliche Arbeit gelten, die grösstenteils an Institute und Sammlungen gebunden ist. Vgl. Der Tag, Berlin 1907, Nr. 573. Die hier in den Vordergrund gerückte Bedeutung wissenschaftlicher Institute darf jedoch nicht überschätzt werden und sie sind natürlich nur mit dem oben gemachten Vorbehalt zu empfehlen, dass nicht ein von wissenschaftlicher Seite mit Recht perhorreszierter Schematismus Platz greife; die Gefahren lassen sich indess vermeiden.

⁵⁾ Vgl. Diels, Über die Einheitsbestrebungen der Wissenschaft, Internat. Wochenschr., I. Jahrg. Nr. 1, S. 3 ff.

sonstiger Kenntnis oder aus Büchern einfach übernimmt, ihm in einer mehr wissenschaftlichen Form und doch dabei äusserst bequem zugänglich zu machen ist. Die Hilfswissenschaften sollen in höherem Masse, in unmittelbarer, gegenständlicher Weise durch lebende Grössen erschlossen werden, indem der Assistent in verkürzter Darstellung die betreffenden Experimente oder Deduktionen vorführt, Hilfswissenschaften, unter denen wir nicht etwa, rein schematischer Anschauung folgend, die heute mit technischem Namen auftretenden „anderen“ Wissenschaften verstehen, unter denen wir hier vielmehr, abweichend von der üblichen Bedeutung, denjenigen quantitativen oder qualitativen Teil der Gesamtwissenschaft begreifen, dem sich der Gelehrte aus praktischen Gründen jeweilig nicht zuwenden kann⁶⁾. Hier lernt dann der Gelehrte nicht bloss die Tatsachen, sondern auch die wissenschaftliche Struktur, das hypothetische Element der Gedanken, auf annähernd gleiche Art, wie in seiner eigenen Wissenschaft kennen. Die wissenschaftlichen Gedanken gewinnen für ihn eine mehr aufgelöste Form, als dies bisher angängig war, und wenn auch nicht die Möglichkeit einer Nachprüfung geboten ist, so ist er doch dazu befähigt, dieses Material als Bildungsstoff in einer derjenigen Gestalt ähnlichen Form zu verwenden, wie sie bei ihrem Urheber vorhanden ist. Natürlich kann selbst ein solches Studium der Hilfswissenschaften nicht zu einem so tiefen Verständnis führen, wie es der Fachgelehrte in seiner eigenen Wissenschaft besitzt, aber ohne irgend welche Begrenzungen und

⁶⁾ Immerhin charakteristisch bemerkt der Vorstand des im Juni 1907 gegründeten Wissenschaftlichen Vereins zu Berlin in einem Rundschreiben vom September gleichen Jahres: „Das Übermass von Anstrengung für den Einzelnen in unserer rasch lebenden, rastlosen Zeit und die Vervielfältigung der Gebiete, auf denen sich der menschliche Schaffensdrang betätigt, bringen es mit sich, dass jedem besonderen Berufe der Einblick in andere Arbeitsgebiete, geschweige denn der Überblick über dieselben versagt bleibt. Dieser von allen Tätigen empfundene Mangel hindert an dem vollen Begreifen des Lebens und beeinträchtigt auch im eigenen Schaffen. Hier eine Ergänzung zu bieten, hat sich der „Wissenschaftliche Verein“ zur Aufgabe gemacht.“

Beschränkungen vermag die wissenschaftliche Praxis niemals zu bestehen. Sind wir nicht heute schon oft im eigenen Fache auf Referate angewiesen? Nicht um eine absolut vollkommene, sondern nur eine möglichst gute Kenntnis kann es sich hier vernünftiger Weise handeln. Einen wie kostbaren Gewinn endlich der die Forschungsergebnisse anwendende Praktiker aus dem wissenschaftlichen Beistande der Institute davontragen wird, bedarf kaum näherer Erörterung. Der Chirurg, der sich schnell zu einem seltneren Eingriff entschliessen, der innere Arzt, der eine neue Heilmethode anwenden soll, von der er kürzlich gelesen, deren Einzelheiten und Indikationen ihm aber entfallen sind, der Richter, dem für die Fällung und Ausarbeitung des Urteils in einem verwickelten Rechtsfall nur eine allzu kurze Frist gestellt ist, sie alle entbehren heute gar oft einer rechtzeitigen und exakten Unterstützung.

Aber auch eine gewisse persönliche Förderung ist durch die Einrichtung der Institute gewährleistet. Die Anforderungen an den leitenden Fachmann werden immer höhere und es entsteht die Notwendigkeit, immer tüchtigere wissenschaftliche Köpfe zu züchten. Ohne weiteres ergibt sich ein intensiverer Austausch wissenschaftlicher Gedanken, gegenseitige Befruchtung, eine Steigerung des geistigen Verkehrs bedeutender Persönlichkeiten unter einander. „In einer reichen Anschauung des Menschlichen zu stehen, aus der unerschöpflichen Fülle der Persönlichkeiten immer neue Gestalten kennen zu lernen und der grossen Fuge zu lauschen, in der die Stimmen der Völker und ihrer Stimmführer ertönen — es gibt nichts Höheres und Beglückenderes“⁷⁾.

Weiter sei an die grössere Möglichkeit des Emporsteigens jüngerer Kräfte erinnert sowie daran, dass mancher gedankenreiche Hilfsarbeiter die Aufmerksamkeit der berufensten auktoritativen Seite auf sich zu lenken vermag, besonders da die wissenschaftlichen Erörterungen des Hilfsarbeiters wirklich gelesen, beachtet und geprüft werden.

⁷⁾ Vgl. Harnack in Internat. Wochenschr., I. Jahrg., Nr. 1, S. 16.

Die individuelle Persönlichkeit und der Ruhm des Forschers brauchen von unserem Unternehmen nichts zu fürchten. Man wird im Weg einer besonderen Vorrede oder spezieller Veröffentlichungen, sei es in privater Publikation oder etwa in den Schriften des Instituts einen geeigneten Weg finden, um erkennen zu lassen, wieviel der geistigen Arbeit eines jeden Autors zu danken ist. Tatsächlich sind ja auch schon heute ähnliche Probleme zu lösen und gelöst.

Wichtige Vorteile gewährt die durch unser Unternehmen herbeigeführte Organisierung des wissenschaftlichen Proletariats. Brach liegende Arbeit findet Verwendung und Leute die sonst nichts leisten würden, bietet sich Gelegenheit wenigstens in bescheidenem Masse den Fortschritt der Wissenschaft zu mehren.

Die allgemeine Kulturentwicklung wird endlich durch den Internationalen Verband einen mächtigen und nach allen Seiten wirksamen Antrieb erhalten:

Innere geistige Verbindung zwischen sämtlichen Nationen!

Erster Schritt zur Lösung allgemeiner sozialer Fragen und zum gemeinsamen Vorgehen sämtlicher Völker bei dieser Gelegenheit!

Erster Schritt zum allgemeinen Weltfrieden, für den eine gewisse geistige und Kultureinheit Vorbedingung ist!

Wie schon heute der Staat durch zahlreiche wissenschaftliche Einrichtungen, beispielsweise Institutionen der Gesundheitspflege, direkt und indirekt den materiellen Wohlstand zu einer höheren Stufe emporzuheben sucht, so werden auch die Anstalten des Internationalen Verbandes nicht nur die ideelle, sondern auch die materielle Wohlfahrt der gesamten Menschheit bedeutend erhöhen.



3 9001 01996 6954

